

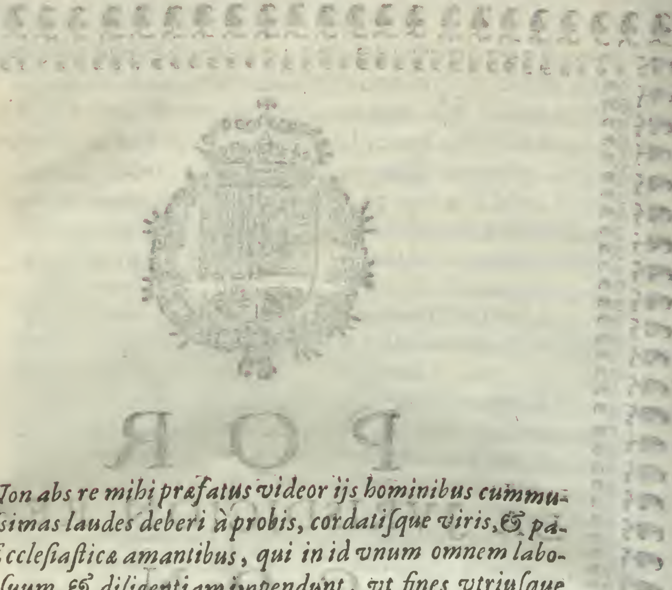
POR
LA JVRISDICION REAL.
CON
EL PROCVRADOR GENERAL
de la Orden, y Cavalleria de Monteſa, Frey Don Hipolito de Samper y Gordejuela.

SOBRE

Que ſe declare hazer fuerça en conocer, y proceder el Iuez Ecleſiaſtico Conſervador ſuſcitado por la Orden en la cauſa de D. Dioniſio Ros Vrſinos de Caſtelvi, Cauallero Nouicio de ella, preſo en la Carcel Real de eſta Corte.

ESCRIVELE OBEDECIENDO

El Licenciado Don Gabriel de Eſpinoſa Ribadeneyra, Abogado de los Reales Conſejos, y Iuez por ſu Mageſtad de las Quiebras de ſus Rentas Reales, y Servicios de Millones.



Non abs re mihi præfatus videor ijs hominibus cummulatissimas laudes deberi à probis, cordatisque viris, & pacis Ecclesiasticæ amantibus, qui in id vnum omnem laborem suum, & diligentiam impendunt, vt fines vtriusque iurisdictionis Ecclesiasticæ, & Regiæ ex mutua vtriusque possessione constituant. Archiepiscop. Petrus de Marca *de concord. Sacerdo, & Imper. in initio.*

1 LA Gravedad de este negocio, bien notoria por todas sus circunstancias, se acredita mas con el Real Decreto, en que su Magestad se ha servido de mandar que se vea, y determine por todo el Consejo, pues segun notò Iuan Meursio *en su Areopago, cap.9. Non nisi ad summam rerum maximarum decisionem congregatur.*

2 Tuve precepto para encargarme de la defensa de la jurisdicion Real, y aunque pudiera desvanecerme el aver merecido la eleccion de quien pudo mandarmelo, se contiene mi propio conocimiento en el modesto sentir de Ciceron pro Amerino: *Ego huic causæ Patronus extiti non electus vnus, qui maximo ingenio, sed relictus ex omnibus, qui minimò periculo possem dicere.*

3 Procurè quando se hizo relacion en este negocio, manifestar los motivos en que se funda la justicia de la jurisdicion Real, por todos los medios que pudo prevenir mi atencion: *Et quantum homini vigilanti, ex forensi vsu propè quotidiana dicendi exercitatio potuit afferri*, como dezia el mismo Ciceron pro Manila; mas no por esso me falta el recelo de aquel peligro que considerò Seneca *epist.* 100. en la diferencia de lo que se habla, y lo que se escrive: *Nam fere quæ impetu placent, minus præstant ad manum relata.* Grave, y dilatado es el argumento de este discurso: *Causa talis oblata est, in qua oratio nemini deesse potest huius autem orationis difficilius est exitum, quam principium invenire, itaque non mihi tàm copia, quàm modus in dicendo quærendus est.*

4 Entro confiado igualmente en mi obligacion, y obediencia, y en la justicia de la causa procurarè no dezir cosa que parezca superflua; para facilitarme con esto, si no la recomendacion, à lo menos la disculpa; pues como sintiò Enodio *epistola* 12. *lib.*7. *Nullus remaneret in peritis locus veniæ, si plura loquerentur. Sola breuitas commendat in doctos*; y sea ley à la proporcion de lo que se escrive, la que diò Platon *en el dialogo* 4. *De prolixitate quidem, vel breuitate scribendi curare nimis ineptum est, non enim breuissima, aut longissima, sed opima sunt eligenda.*

5 Bien sè que à los doctissimos Iuezes de este negocio nada podrè dezir, que no tengan anticipadamente mejor comprehendido; mas no me acobarda lo que dezia Libanio *declamacion* 5. *Nullus Iudex, quæ scit ab alio dicente cupit audire*; porque quien habla con mi respeto, puede con propiedad dezir lo que Ciceron: *Quamquam non tantum mihi arrogem, vt existimem me cum quoquam*

quam vestri prudentia posse conferri, tamen cum Gubernatores etiam à Vectoribus, quandoque moneantur confido, quæ vestra humanitas est non grauate vos laturos si de re, tam magna nunc verba fecero.

6 Y por ser la que se trata *res tam magna*, merece toda la atencion de tan sabios Iuezes, exclamando con las palabras del mismo Ciceron pro Lucio Flaco: *Iudices in vestra potestate in vestris sententijs, in hoc vno iudicio posita esse, & defixa putetis, si vnquam Respublica consilium, grauitatem, sapientiam, prouidentiam, iudicum implorauit; hoc tempore: hoc inquam tempore implorat.*

PROPONESE EL HECHO.

7 REducese el hecho de esta causa à que teniendo el señor Don Diego del Valle, Alcalde de Casa, y Corte de su Magestad, preso à Don Dionisio Ros Vrsinos de Castelvi, Cavallero casado, y Novicio del Orden de Montesa (por causa criminal, de que hasta aora no se han participado autos) se presentò ante Don Iuan Antonio de Nava, Capellan de Honor de su Magestad, Iuez in Curia del Numero de esta Corte, vn despacho en que su Magestad, como Gran Maestre de esta Orden, incorporada, como las demàs en la Corona, le nombra por Iuez Conservador de ella; cuyo nombramiento aceptò, expressando estar prompto à obrar en virtud de èl todo lo que conviniesse.

8 Presentòse despues peticion ante èl por el Procurador General de esta Orden Don Hipolito de Samper, que se reduxo à dezir la prision de Don Dionisio en la Carcel Real de esta Corte, ser Cavallero de la Orden de Montesa; Eclesiastico, por esta razon sujeto privativamente à los Iuezes de su Orden, y exempto de la jurisdicion Seglar, que era violencia la que por esta se executava, y que assi promulgasse censuras para que el señor Don Diego se abstuviesse de el todo del conocimiento de esta causa, y la remitiesse, con la persona, y processo, à los Iuezes, y jurisdicion de la Orden; con cuyo pedimento se hizo tambien presentacion del Titulo del Abito dado à Don Dionisio, de vna Bula de la creacion de esta Orden; otra de la incorporacion de ella en la Corona; otra de la participacion de los privilegios mismos que tiene la de Calatrava; y otra en que à esta de Calatrava se le concede nombrar Conservadores.

9 El auto que correspondiò à este pedimento, fue mandar

con

con cenſuras preciſas, que el ſeñor Don Diego ſe abſtuvieſſe, remitieſſe proceſſo, y perſona, como ſe pedia, y que ſi alguna razon avia para no executarlo, ſe compareçieſſe ante èl à alegarla.

10 Intimòſe al ſeñor Don Diego, reſpondiò à la intimacion lo miſmo que por eſcrito ſe dixo ante el Conſervador, por peticion que preſentò el defenſor de la juriſdicion Real, alegando no tener Don Iuan Antonio de Nava juriſdicion Eclesiaſtica legitima; que los Cavalleros de eſta Orden, ni de las otras Militares, no eran exemptos de la juriſdicion Seglar, ni en las cauſas criminales, y menos los Novicios, como era Don Dioniſio, y que aſsi legitimamente ſe procedia por la juriſdicion Seglar, que à ella le dexaſſe el conocimiento, reformando las cenſuras, apelando de ellas, y proteſtando.

11 Deſpues variando medio por el miſmo Procurador General, ſe pidiò al Conſervador, que vſando de la juriſdicion que le dàn las Bulas Apoſtolicas, que eſtavan preſentadas, bolvieſſe de nuevo à expedir los miſmos mandatos, como con efecto lo hizo en la conformidad miſma que los primeros.

12 Y en eſte eſtado ſe recurriò al Conſejo por via de fuerça por el defenſor de la juriſdicion Real, y ſu intento es, y para eſte fin ſe haze eſte diſcurſo, que el Conſejo declare hazer fuerça el Iuez Conſervador en conocer, y proceder, y que ſe dè el auto de legos en la forma ordinaria.

SVPVESTOS LEGALES.

13 DEſeaſe quanto ſea poſsible la brevedad, y para conſeguirlo, y para la mejor inteligencia, ha parecido forçoſo hazer algunos ſupueſtos antes de entrar en el diſcurſo de los principales puntos que deven controvertirſe, porque de ellos ſe deduce la principal defenſa.

14 No ha faltado quien aya publicado vozes de ſer intempeſtivo el recurſo al Conſejo, dando por cauſal, que eſte Iuez Ecleſiaſtico no ha determinado, que era neceſſario eſperar ſu reſolucion; ſiendo poſsible que oìdas, y atendidas las razones de la juriſdicion Real, ſe abſtuvieſſe, y reformaſſe las cenſuras, dexando conocer al Seglar.

15 No tiene la mas leve duda, que la cauſa ſe lleve en eſtado; porque quando la fuerça ſe intenta, no del no otorgar, ſino es del conocer, y proceder, porque el Ecleſiaſtico quiere conocer de

causa que no le toca, sino es à la jurisdicion seglar; en tal caso, sin comparecer ante èl, sin protestar, sin apelar, se puede intentar la fuerça, y aun de oficio, sin instancia, ni pedimento de parte, la deven determinar los señores Juezes: proposicion de absoluta seguridad, y que por notoriedad la enseñan Rodriguez *de reditibus, lib. 1. quæst. 17. num. 70.* Cevallos *de cognition. per viam violentiæ, p. 1. gloss. 16. num. 20.* Vela *disertat. 10. n. 71.* Faria ad D. Covarr. *cap. 35. practicar. num. 20.* Fraso *de Regio Patronat. cap. 37. num. 14.* D. Lorenço Matheu *controu. 78. n. 78.* y los señores D. Francisco Salgado *de protect. Regia, part. 1. cap. 2. n. 69.* D. Pedro de Salcedo *de lege politica, lib. 1. cap. 18. num. 47. & cap. 19. num. 140.* D. Francisco Ramos *ad legem Iuliam, cap. 52. num. 1.*

16 Y deve tambien hazerse reflexion de la diferencia de Conservador, à Juez; porque este tiene jurisdicion para oìr, conocer, y judicialmente sentenciar, y no la tiene el Conservador: punto sobre que despues se discurrirà, y assi no fuera acertado hazer ante èl mas representaciones.

17 Además, que fuera demasiada sencillez esperar que el Eclesiastico se abstuviesse, porque la experiencia tiene enseñado el empeño con que indistintamente miran los Eclesiasticos los puntos de jurisdicion, sin hazer en esto la justa reflexion que devieran, para no incluirse en negocios que no les tocan, quitandoselos siempre à los Seglares: excesso muy antiguamente notado, ex Angelo *in leg. 4. §. condemnatũ de sententia, de re iudicata,* Tyberio Deciano *in tractat. crimin. tom. 1. lib. 4. cap. 12. in princip.* y muy al proposito dize Estefano Natem *de iustitia in iurisdictione vulnerata, cap. 3.* ibi: *Et tamen Ecclesiasticos Officiales multa ad suum molendum trahere conari*, refert Gail. *lib. 1. obseru. 25. num. 30.* & Fachin. *lib. 3. cap. 13.* y dize Bobadilla, como tan gran practico, *lib. 2. cap. 18. n. 109.* que jamàs viò que Eclesiastico alguno se inhibiesse.

18 Estando, pues, legitimamente introducido el recurso, sea el primer supuesto, que el Principe Secular, y su jurisdicion, fundan de derecho en todo el territorio de sus Dominios, y en todas las personas de èl, de genero, que quien pretendiesse exempcion por qualquiera causa, deve plena y concluyentemente justificarla; y baste para la prueba de esto el que por decisivo, aunque dilatado, ha sido forçoso transcribir de el señor D. Francisco Ramos *ad leges Iulias, lib. 3. cap. 52. num. 8.* ibi: *Quapropter & quandiu non constat, sed contenditur an Ecclesiastica, vel profana persona,*

&

& causa sit, siuè quandiu de exceptione personæ, & causæ à politico Principatu non liquet habet pro se politicus Principatus veluti regulam, iurisdictionis, omnes causas, personasque non exceptas comprehendentis: habet item rationem, tam quoad personas, quia laici omnes nascuntur, nec Clerici, nisi postea fiunt quam & quoad causas, quia seculares omnes sunt, nisi quas exceptas, & Ecclesiæ attributas, constiterit denique, vt cum Pragmaticis nostris loquar, fundat de iure, vt & in re, & in specie de Regia iurisdictione scriptum est in leg. 2. & 3. tit. 1. lib. 4. comp. iuncta eidem compilationi inserta instructione in extremo, tit. 4. lib. 1. cap. vlt. pro obseruantia Tridentini, & nititur regula, ac præsumptione iuris, & possessione territorij, quòd est Principatus politici, ex iure gentium, quoad omnes, leg. ex hoc iure, 5. ff. de iustit. & iure, cap. accedens, 4. illic: Et omnes sub districtu, vt lite non constet, vt adstruximus suprà, cap. 48. quibus standum, nisi contrarium probetur, leg. generaliter, 24. §. sed & si ita, 8. vers. Sed cum ex præsumptione, ff. de fideicom. libert. leg. cum de lege, 17. ff. de probationib. leg. siuè possidetis, 16. C. eodem tit. Et exceptio ab ea regula, siuè qualitas personæ, & causæ Ecclesiasticæ, attributiua iurisdictionis, debet ab Ecclesiastico Iudice probari, ac ostendi ex vulgatis in foro assertis, leg. 2. §. sed si dubitetur, 6. ff. de iudicijs, l. 4. §. docere, 12. ff. de vi bonorum rapt. Idque, quia non ostenditur, dum ex æquo de qualitate causæ contẽtio est, statur in eo dubio politicæ authoritati, quæ pro se habet regulam in non exceptis, & proinde præsumptionem iuris cum possessione territorij, &c. Trae muchas autoridades en comprobacion de esta autoridad D. Miguel Cortiada *decis. 13. num. 4.*

19 Porque en naciendo el vassallo, deve obediencia à su Rey, y le està sujeto por Derecho, *cap. omnis anima, de censib. cap. solitæ, de maioritate, & obedientia,* ibi: *Subiecti estote omni humanæ creaturæ propter Deum, siuè Regi, tamquam præ excellenti, siuè Ducibus, tamquam ab eo missis ad vindictam malefactorum laudem verò bonorum.*

20 Y la potestad de los Principes Seculares era tan absoluta en su origen, como se colige *ex leg. 6. tit. 1. part. 2.* ibi: *E por ende los llaman Reyes, por que regian tambien lo espiritual, como lo temporal*; y de la *ley 50. tit. 6. part. 1.* ibi: *Franquezas muchas han los Clerigos mas que otros homes, tambien en las personas; como en sus cosas; è esto les dieron los Emperadores, y los Reyes por honra, y reverencia de la Santa Iglesia.*

21 Suponese lo segundo, que en España el medio de la decision

ſion de eſta controverſia de juriſdicion, quando el Eclesiaſtico ocupa la ſeglar, ò le impide que conozca de la cauſa que puede, es el de recurrir por via de fuerça à Tribunal Real, donde eſtimandoſe que el Eclesiaſtico vſurpa la juriſdicion Real, ſe dà el auto de fuerça de legos de conocer, y proceder, Dom. Covarr. *practic. cap.* 35. *num.* 3. D. Salgad. *de protectione, part.* 1. *cap.* 1. D. Salcedo *de leg politica, lib.* 1. *cap.* 18. *ſignanter n.* 5. apud quem plurimi D. Solorçano *de Indiar. gubern. lib.* 4. *cap.* 3. *n.* 29. D. Ramos *ad leges Iulias, cap.* 52. donde enſeña dos coſas: Vna, que eſte deve ſer el principal cuidado de los Reyes, *num.* 9. ibi: *Expendimus præterea illud, pro eiſdem laicorum decretis, nempè pertinere ad politicum Principatum, proprio, & primævo iure, deducto ex fine ad quem inſtitutus, pacem, quietemque publicam curare, & tueri, quipè ad eum primitus finem inſtituta Reſpublicæ, Principatus, & regna, &c.* Otra, que no huviera quietud, ni paz en los Reynos, ſi no tuvieſſen los Principes Seculares eſta poteſtad, *num.* 11. ibi: *Addimus, nec potuiſſe huic quieti, & paci ſatis conſultum iri habito, & expectato recurſu Supremi Eccleſiaſtici Principatus Apoſtolicæ Sedis, vtpotè quæ & remotior tot in dies contentionibus expediendis, & quæ ad hæc temporalia, quamvis porrigi indirectè poſſit, non tamen debeat, niſi in arduis, & ex magna, grauique cauſa, pro directione ſpiritualiũ, & Eccleſiæ bono, &c.*

22 Es tambien ſupueſto cierto, que el Papa no tiene poteſtad, ni juriſdicion en los ſeglares, *niſi in ordinem, & finem ſpiritualem, cap. licèt, de foro compet. cap. per venerabilem, qui filij ſint legitimi, cap. ſi duobus,* 7. *§. denique, de appellation.* Bartulo *in leg. cunctos populos, num.* 41. *verſic. Per hoc, C. de ſumma Trinit.* Cardinal. Belarm. *de laicis, lib.* 3. *cap.* 3. Driad. *de libertat. Chriſtiana, lib.* 1. *cap.* 15. D. Covarr. *practicar. cap.* 35. *num.* 3. D. Creſpi *obſeru.* 23. *num.* 163. D. Salcedo *de leg. politica, lib.* 2. *cap.* 1. *num.* 30. plurimi apud Fraſum *de Regio Patronat. cap.* 37. *num.* 18.

23 Ni puede por pura gracia, ò por razon merè politica eximir à los Seglares de la juriſdicion ſeglar, y ſujetarlos à la Eclesiaſtica, y ſolo puede *ex ratione ſpirituali, & quatenus ſpiritualia concernit*: porque ſi eſto pudiera hazerſe, reſultara el abſurdo de que pudieſſe la Sede Apoſtolica deſpojar à los Reyes de ſus ſubditos, haziendolos de ſu juriſdicion, D. Gonçalez *in cap. dilecto filio, de officio Archidiaconi, num.* 11. ibi: *Vndè ex pura gratia, & ex ratione politica non poteſt Summus Pontifex laicos à ſæculari iuriſdictione eximere, vt laici ſunt, & Eccleſiaſticæ ſubijcere; alioquin* di-

diceremus absurdum, quòd posset Pontifex spoliare Reges subditis, & eos suæ addicere iurisdictioni. Ita sentiunt eximius Pater Franciscus Suarez adversus Regem Angliæ, lib. 3. cap. 5. n. 8. Magister Basil. Pontius de matrimon. lib. 5. cap. 12. §. vnico, per tot. cum aliis Barbosa voto 55. num. 10. Cutel. ad leges sicul. Martin. tit. de iurisdictioni Inquisit. compet. ex Regia concessione, senseratque pridem Innoc. in cap. 2. de maiorit. & obedientia, & post eum Greg. in leg. 1. tit. 7. part. 1. glos. vltim. Ceuall. de cognition. per viam violent. quæst. 52. ex num. 12. vsque ad finem, Bobadilla lib. 2. politicar. cap. 18. num. 214. & alij, &c.

24 Y es tan provida, y atenta la Sede Apostolica en no vulnerar las Regalias, y derechos de los Principes Seculares, ni vsurparles su jurisdicion, que antes bien tienen los Sumos Pontifices hechas repetidas protestas en los Canones que han promulgado, diziendo: *Non esse suæ intentionis, vel in minimò derogare Regiæ potestati, aut iurisdictioni, cap. causam, quæ 7. qui filij sint legitimi, cap. nouit, de iudicijs, vbi Doctores,* Prospero Fagnano *in cap. cum dilectus, de successionibus ab intestato, num. 6.* ibi: *Secundo præmittendum est Ecclesiasticam potestatem non solere se immiscere in aliena iurisdictione, cap. nouit, de Iudicis, cap licèt ex suscepto, de for. compet. alioquin eidem posset impune non pareri, leg. fin. ff. de iurisd. omn. iudic. & not. Innocentius in cap. Inquisitioni, propè finem, vers. Item si præcipiat laico, de sentent. excom. & Felin. in cap. accipimus, num. 2. de fid. instrum.*

25 Y señaladamente en las causas criminales, y de gravedad; pues como dixo San Agustin *relatus in cap. sunt quædam, 23. quæst. 5.* ibi: *Sunt quædam enormia flagicia, quæ potius per mundi Iudices, quam per Antistites, & Rectores Ecclesiarum vindicantur, &c.* Y San Bernardo *en el lib. 1. de consideratione ad Eugenium, cap. 6.* ibi: *Ergo in criminibus non in possessionibus potestas vestra, quoniam propter illa, & non propter has accepistis claues Regni Cœlorum prævaricatores, vtique exclusiri non possessores, &c.*

26 Ha parecido tambien forçoso el referir algunos de los lances que en aquesta materia han passado, para que desde luego se entre con firmeza formando el juizio à favor de la jurisdicion Real; y lo que nos parece digno de referir, es lo que dize Gregor. Lopez *en la ley 1. tit. 7. part. 1. gloss. magn. col. 3.* ibi: *Præterea in istos Commendatores Sancti Iacobi de Spata, de consuetudine antiqua Rex Hispaniæ vsus est sua iurisdictione, & in tali est possessione.*

27 Lo sucedido en tiempo de la Magestad del señor Carlos

Quinto, en que por los años de 1527. se hizo la sabida concordia que llaman del Conde de Ossorno con la Orden de Santiago, donde se pactò, que de todas las causas civiles conociessen los Iuezes Seglares, y tambien de muchas causas criminales, y generos de delitos, que en ella se expressan: y hablando de esta concordia el Padre Mendo *de Ordinibus Militaribus, disquisit. 2. quæst. 2. num. 53.* dize lo que es muy notable, que los señores Fiscales del Consejo avian suplicado de las Bulas antecedentemente expedidas à favor de la Orden, ibi: *Ex cuius præfatione constat Fiscalem Supremi Senatus Castellæ supplicasse à Bullis Pontificijs expeditis in fauorem Ordinis Diui Iacobi, &c.*

28 El señor Don Francisco Ruiz de Vergara y Alava, Cavallero que fue del Orden de Santiago, y del Consejo, en el libro de los establecimientos nuevos de esta Orden pone la consulta que el Capitulo General hizo à la Magestad del señor Rey Phelipe Segundo el año de 1573. que la transcrive el Padre Fray Iuan Martinez *en el discurso 9. en el num.* 204.

29 Es dilatada, en suma se reduce representar à su Magestad, que sin embargo de ser verdaderos Religiosos, de professar los tres votos, de ser Orden aprobada por el Papa, de tener privilegios Apostolicos, de ser verdaderos Eclesiasticos, y exemptos, conocian los Iuezes Seglares de sus causas civiles, y criminales; concluyendo la suplica, que su Magestad mandasse que las Iusticias Seglares se abstuviessen; y la respuesta fue, ibi: *Que su Magestad mandaria nombrar personas que traten, y platiquen de lo en este memorial contenido, para que se vea lo que parecerà mas convenir à la buena gouernacion, y administracion de la justicia, y observacion de los priuilegios de la Orden, de manera, que no reciba agrauio alguno. En el Pardo à primero de Diziembre de mil y quinientos y setenta y tres años. Martin de Gaztelu.*

30 Y prosigue diziendo, *num.* 206. *Por este instrumento tan autorizado, y fidedigno consta manifiestamente, que auiendose valido estos Caualleros tantos años ha de todos los titulos, que alegan los Autores de la contraria sentencia, nunca han conseguido su pretension, ni que los guarden los fueros, y exempciones, que tan assentados tienen todas las demàs Religiones, por pobres, y humildes que sean.*

31 Posteriormente, como dize el mismo Padre Fr. Iuan Martinez, el año de 1600. se bolviò por el mismo Capitulo General à hazer instancia sobre lo mismo à la Magestad del señor Rey Phelipe Tercero, y no aviendo obtenido la resolucion que deseavan,

re-

repitieron la suplica en aquel mismo Capitulo, y que por acabarse el dia siguiente, no huvo tiempo de conseguir respuesta. Y continùa en el *num.* 208. *Por todo lo qual consta manifiestamente, que estos Cavalleros Militares, ni en los tiempos passados, ni en los presentes, no han sido tenidos, ni tratados como verdaderos, y essencialmente Religiosos, &c.*

32 Despues la misma Magestad del señor Rey Phelipe Tercero obtuvo Breves de las Santidades de Clemente VIII. y Paulo V. para que de las causas criminales de los Cavalleros de las Ordenes huviesse de conocer el Consejo de Ordenes; y siendo Fiscal el señor Don Melchor de Molina, que fue del Consejo, y Camara, suplicò de estos Breves, y su Magestad suspendiò la execucion, y se quedò el Consejo, y los Iuezes Seglares en la possession de conocer de las causas criminales de los Cavalleros de las Ordenes.

33 Como lo refiere el Padre Mendo *de Ordinib. Militarib. disquisit.* 2. *quæst.* 2. *num.* 54. ibi: *Deinde quamvis Rex Philippus Tertius impetrauit Breuia à Clemente Octauo, & Paulo Quinto ad Consessum commissionum erigendum, in quo duo Senatores Supremi Senatus Castellæ, cum duobus Senatoribus Ordinum assisterent, vt post primam instantiam circa omnes ciuiles causas in Senatu Ordinum ipsorum habitam de illis in secunda instantia cognoscerent, & per sanctionem Regiam præceperit, ea Breuia Apostolica obseruari, & causas criminales Equitum Militarium à Senatu Ordinum cognosci, prout etiam in Breuibus Pontificijs continebatur; tamen Dom. Melchor de Molina, Fiscalis tunc Supremi Senatus Castellæ, & posthmodùm Senator, ac vnus è Camera Regia Castellæ vir equidem sapientissimus supplicauit ad Pontificem à prædictis Breuibus, & ad ipsum Regem à sua sanctione, tanquam præiudicante iurisdictioni Regiæ, indeque Rex supersedit, ac Senatus Supremus Castellæ retinuit potestatem cognoscendi de causis criminalibus in prima instantia, seu remittendi eas ad Iudices Regios, cum id videtur expediens, aliàsque eiusmodi causas Senatui Ordinum remittit, aut ad se non aduocat, &c.*

34 Por vltimo el año de 1652. sucediò con las tres Ordenes Militares lo que del todo assegura la razon de la jurisdicion Real, y convence la pretension de las Ordenes, y su exepcion, excediendo su intento los terminos de animoso, y es, que las Ordenes dierõ suplica à la Magestad del señor Rey Philipo Quarto, solicitãdo la exempcion; que pareciendo este negociò digno de verse por todo el Consejo, se remitiò à èl: especulòse esta materia por el señor

Don

Don Geronimo Camargo, siendo Fiscal, representò las concluyentes razones que avia à favor de la jurisdicion Real, y contra la pretension de las Ordenes: hizo en esta conformidad el Consejo consulta à su Magestad, que se conformò con ella. No se aquietaron las Ordenes; nombròse vna Iunta particular de hombres doctos, y de la primera estimacion, y visto en ella, tampoco se difiriò à la suplica de las Ordenes, quedandose todo en la forma antecedente, y la jurisdicion Real en la possession de conocer.

35 Refiere esto el Padre Mendo *vbi proximè n.61.* y aunque dilatado, por tan del caso, y por tan proprio, ha parecido referir à la letra, ibi: *Caterùm cum anno 1652. Matriti coacta fuissent Capitula Generalia trium Ordinum Militariũ, & valdè optassent, contentionibus, & cõpetentijs finem apponi, ac suam iurisdictionem erga Equites in criminalibus, ac mixtis Regia authoritate stabiliri, simulque eorum exemptionem à iurisdictione seculari Regia; Regi nostro Magno Philippo IV. libellum supplicem obtulerunt, in quo fundamentis, & rationibus pro sua iurisdictione libatis, enixè postularunt, vt eam firmiter stabiliret. Commissit Rex grauissimo Consessui rem examinandam, in quo cum animadverteretur de Regia imminuenda iurisdictione agi, iudicatum fuit ad Senatum Supremum Castellæ deducendam etiam fore controuersiam, sic fuit præstitum Rege nostro annuente. Maturè in eo insigni Senatu fuit discussa contentio, & iniunctum Fiscali, vt rem totam examinaret. Fiscalis munere potiebatur Dominus Don Hieronymus de Camargo, nunc in eodem Supremo Castellæ Tribunali Senator, vir suprà invidiam maior, suprà admirationem sapientior, qui doctissimam consultationem exornauit, momentis vndiquè libratis, cuius is erat scopus, vt nihil innovaretur, sed cuncta, vt hucusque, se deinceps haberent, in gratiam iurisdictionis Regiæ, pro qua plura ex superius allatis proposuit, obtulit Senatus ipsi Regi nostro eam consultationem, à se prius expensam, & approbatam. Quæ à piissimo, ac iustissimo Rege perspecta, distulit decidere controuersiam, & Capitulis Generalibus respondit, ea posse disolvi, remque hanc maturè à se fore introspiciendam. Et quidem eam introspici curat, tum ab ipso Senatu Regio Castellæ, quem iterato de re iudicanda admonuit, tum à grauissimo Consensu, quem designauit, in eo autem sunt Illustrissimus Dominus Don Didacus de Arce & Reinoso, Episcopus olim Plasentiæ, nunc Fidei Quæsitor Generalis; Dominus D. Petrus Pacheco, Tribunalis Sanctæ Cruciatæ Præses; Reuerendissimus P. M. Fr. Ioannes Martinez, Confessarius Regius, & ex Senatu Regio Castellæ; Illustrissimus*

55

mus Dominus Don Martinus Bonilla, nunc Episcopus Abulensis; Dominus Don Franciſco de Solis; Dominus Don Franciſco Ramos del Mançano; & Reuerendiſsimus P. M. Nicolaus Baptiſta, ex Carmelitano Sacro Ordine, Regius Concionator, quæſtionem ergo quam Rex ipſe diſtulit adhuc authoritatiuè decidere, nec mihi licèt opinatiuè diſcernere, vt ſic, & Regis noſtri, & Adminiſtratoris perpetui Ordinum nutui debitam venerationem, & cultum exhibeam, &c.

36 Sea permitido pedir à quien leyere eſte papel, ſuſpenda aqui el juizio, y haga reflexion en lo que và ya propueſto contra las Ordenes, que es conſtar la poſſeſsion antiquiſsima de conocerſe en Eſpaña de ſus cauſas criminales por los Tribunales Reales, averlo ellas miſmas confeſſado, ſolicitado la exempcion con los ſeñores Reyes, averſe conſeguido Bulas para eſte fin, ſuplicadoſe de ellas por los ſeñores Fiſcales; y atendidas ſus ſuplicas, ſuſpendida la execucion, inſtado deſpues à ſus Mageſtades, hechoſe Iuntas, y conſultas, viſtoſe, y eſpeculadoſe el negocio con los mas doctos hombres de eſte ſiglo, y no aver las Ordenes conſeguido ſu intento, aviendo eſtimado no deverſe diferir à èl los ſeñores Reyes Philipo II. III. y IV. y tan moderno el vltimo lance, como del año de 52. quien, pues, tendrà aliento para por ſu dictamen proprio determinar en diverſa forma de lo que nueſtros Monarcas han querido?

37 Por vltimo ſe ſupone aver negocios de tal gravedad, que traen conſigo la obligacion de la mayor reflexion para reſolverlos, que aun el Senado miſmo en caſo arduo, y ſeñaladamente en controverſia de juriſdicion, y quando la queſtion es en punto dudoſo de derecho, no ſolo puede, ſino es que deve conſultar à ſu Principe, *ita ex leg. 1. 2. & 3. C de relationibus, leg. fin. C. de legibus, cap. intimaſti, 68. de appellationibus,* Narbona, Portoles, Pedro Barboſa, Lanceloto, Bobadilla, Xamar. & alijs, en terminos de competencia de juriſdicion D. Miguel Cortiada *deciſ. 33. n. 15.*

38 Porque la determinacion del Conſejo ſerà la que de aqui adelante ſe deva venerar, y obſervar, pues como dixo Ciceron, y Verrem *lib. 1. Non enim poteſt ſperare Populus Romanus eſſe alios, qui rectè poſsint iudicare, vos, ſi non potueritis. Neceſſe eſt cum de toto ordine deſperauerit aliud genus hominum, atque aliam rationem iudiciorum requirat.* Y como dixo el miſmo pro Lucio Murena: *In diſcrimem extremum venimus;* y pende de ella el quedar, ò no excluìda de la juriſdicion Real la mejor, y la mayor parte de

 la

la Corona, que la conſtituye tanta nobleza de Cavalleros.

39 Advirtiendoſe la diferencia grande que ay en la ſujecion que los Cavalleros deſtas Ordenes tienen à ſu Mageſtad, y à ſu juriſdicion ſeglar, à la que tienen como Gran Maeſtre, y de ſu juriſdicion Ecleſiaſtica: porque reſpecto de la primera, tienen ſubordinacion perpetua por el miſmo ſer de Rey; pero por la de Gran Maeſtre, que es Ecleſiaſtica, tienen ſiempre la ſubordinacion, ò dependencia à la Sede Apoſtolica, y por eſto pudiera entrarſe en el rieſgo de que ſe dixera, que los Principes Seculares que tienen algo por conceſsion del Papa en materia eſpiritual, reſpecto de eſto, y de aquella materia, ſon ſubditos del Papa, pendiendo de ſu facultad la revocacion. Philippus Probus *in Additionibus ad Monachum in cap. 2. num. 9. de prabendis*, ibi: *Poſſe id per Pontificem reuocari quaſi datum ſubdito, nec mirandum ſit procedat etiam in Regibus, & alijs Principibus, quoniam & ipſi hoc caſu dicuntur ſubditi Papæ per ea, quæ notat Dominicus conſ. 74. exordiente à tertio, columna vltima*, vbi dicit: *Quòd cum Papa concedit laicis aliquid ſuper materia ſpirituali illi ſunt ſubditi in tali materia, & in capite quanto, de iudicijs, &c.* Y ſiendo eſto aſsi, y ſi cupiere el darſe revocacion, ya ſe dà à entender quanto perdiera la juriſdicion Real ſi ſe conſideraſſe Ecleſiaſtica la de los Cavalleros de las Ordenes, con la apelacion à Roma, dilacion, y gaſtos que eſto cauſa.

40 Hechos eſtos ineſcuſables ſupueſtos, ſe propone, que ſi las dificultades de vn pleito nacen de la fuerça que hazen al entendimiento de los Iuezes las razones iguales contrarias que ſe les repreſentan, vt docet Ripa *in leg. admonendi, de iure iurando, num.* 87. eſta es muy clara à favor de la juriſdicion Real, porque las razones con que defiende ſu pretenſion ſon muchas, graves, y ſolidas, y ſuperiores en todo à las contrarias, en las quales ineficazmente ſe pretende perſuadir, que los Cavalleros caſados de eſta, y demàs Ordenes Militares, y aun los Novicios, ſon verdaderos Religioſos, ò perſonas Ecleſiaſticas, exemptas de la juriſdicion Seglar.

41 Y aſsi ſe reducirà el diſcurſo à ſatisfacer los motivos, ò fundamentos en que aſſegura la Orden ſu exempcion; y tambien, y con ſeparacion, para la mejor comprehenſion, ſe expreſſaràn, y fundaràn las eſpeciales circunſtancias de lo individuo de eſte caſo, para que ſe declare hazer fuerça el Conſervador.

Fun-

Fundase no ser verdaderos Religiosos los Caualleros casados de esta Orden de Montesa, como ni los de las demàs Militares.

42 ES Vn campo muy espacioso el de esta question, y poner aqui quanto disputandola por vna, y otra parte se ha dicho, fuera hazer vn dilatado volumen; y ni el tiempo lo permite, ni se estima por preciso para el recurso, y solo se propondrà por mayor lo que se juzgare inescusable.

43 La Ley primero, despues la Razon, y despues la Autoridad, son las reglas que deven observarse para el acierto en las resoluciones de las causas: si huviera ley, aunq̃ para hazerla es necessario juizio, y consideracion; pero despues de hecha, pide que el entendimiento estè cautivo, y obediente à ella, *cap. in istis, 4. distinct.* y por esto dizen todos: *Quòd stante casu legis non est hæsitandum*, D. Fernando Mendoza *de pactis, lib. 1. cap. 5. num.* 30. pero como no ay ley decisiva de que los Cavalleros casados sean verdaderos Religiosos, es menester recurrir à los otros dos medios de la razon, y la autoridad; y aunque la razon obtiene justamente el primer lugar, ha parecido poner primero las autoridades, porque siendo tantas, y de tanta gravedad, forçosamente han de dar mas eficacia à nuestra razon, pues no es de creer que tantos ayan errado.

44 Sobre este punto hizo vn discurso el Padre Fr. Iuan Martinez de Prado, Confessor que fue de la Magestad del señor Phelipe Quarto, que es el nueve en orden de los discursos politicos que imprimiò, donde *ad partes* disputò esta materia, tan docta, y fundamentalmente, que no dexò nada que dezir, y con remitirse à èl estava defendido aqueste punto. Su sentir le pone en el §. 2. *num.* 11. y es, *que los Caualleros Militares de las tres Ordenes, y los demàs que viuen segun los mismos Institutos, no son con propiedad absoluta, ni essencialmente Religiosos.* Compruebalo esto con fundamentalissimas razones; trae los Autores de vna, y otra opinion; satisface con evidente conclusion à los de la contraria; y por los de la suya, y que èl trae, diziendo averlos especulado, y reconocido de Teologos, y Iuristas, son las siguientes: De Teologos, el Angelico Doctor Santo Tomàs 2. 2. *quæst.* 186. *artic. 4. ad* 3. Cayetano *en los Comentos al Santo en èsta misma parte.* Soto *lib. 7. de iustitia, & iure, quæst. 5. art.* 3. Molina *tom. 1. de iustitia, & iure, tractat. 2. disp.* 141. Azor *tom. 1. de su suma, lib. 13. cap. 3. de Militaribus,*

bus,&c. Valencia *tom.3.disp.10.quæst.4.de statu Religionis,punct.* 2. Fr.Francisco de Alcocer *en el tratado del juego,cap.39.* Maestro Aragon 2.2.*quæst.88.art.11.corolario* 10. Bonacina *tom.3.disp.1. quæst.16.sect.1.punct.3.in Bulla Cœnæ,num.16.* Magister Ledesma *in summa,concl.21.* Mag.Fr.Iuan de la Cruz *in summa,tratado de los estados en comun, cap.2.concl.2.* Fagundez *lib.5.cap.20.n.9.* y en otros lugares repite, *que las Ordenes Militares non sunt veræ Religiones, sed secundum quid tantum.* P. Fr.Manuel Rodriguez *tom.1.quæst.Regularium, quæst.1.art.6.* P.Lesius *in tom.de iustit. & iure,lib.2.cap.41.de statu Religiosorum, dubio 1.num.7.* Sayro *Claui Regia, lib.6.cap.9.de voto ingrediendi Religionem, num.10.* Reginaldus *tom.2.de la summa,tract.4.cap.24.num.365.* Fr.Luis Lopez *2.part.in summa, cap.48.de voto solemni.* Fr.Iuan de Viescas *tom.1.in 1.part.quæst.11.art.4.dub.5.propos.4.* Ianuario *en su tomo,resoluciones Theologicas,1.part.resolut.6.num.9.* Fr.Francisco Lopez de Texeda *in 1.tom.Theologiæ Moralis, lib.1.tract.1. controuers.2.concl.4.* Pater Serlogius *tom.3.in Cantica,fol.490.* P.Saa *in summa,verbo Religio.n.41.* M.Bañez *2.2.quæst.12.art.1. dubio 1.* P.Mendo *in tomo de tribus Bullis, disp.26.cap.2.num.27.* P.Quintanadueñas *in tom.2.singularium,tract.3.singul.10.* P.Angelus *in summa, verbo Religio, num.2.* Silvestro *in summa, verbo Religio,num.1.* Fr.Bartolomè Armillá *in summa aurea,verbo Religio,num.4.* Fr.Anton.de Cordova *in tract.de casos de conciencia, quæst.148.* Mario Alterio *in 1.tom.disputat.lib.5.disp.22.cap.2.* Trullench *in 1.tom.operum moralium,lib.2.cap.18.* Cardin. Toledo *in summa,lib.1.cap.31.* P.Layman *tom.2.Theolog.moral,tract. 5.de statu Religionis,cap.1.num.5.* Vazquez *in opuscul.moralibus, dubio 9.* Araujo *in commentarios in 2.2.num.14.in fin.* Candido *in 2.tom.disquisit.25.dub.2.* Lorca *in tom.super 2.2.quæst.22.art.9.* Pesancius *in disp.Theologicis super 2.2.quæst.186.art.4.* Leon *de officio,& potest.Confessarij, recolect.11.num.168.& 175.* Garcia *in politica Regulari, tract.2.difficult.1.dub.7.punct.1.n.9.* Llamas *in summa,part.3.cap.11.* Hurtado *tom.2.de residentia,resolut.19. num.3.* Pasqualigius *tom.praxis magni Iubilæi,quæst.318.num.5.* Sosa *tract.5.pag.193.col.2.* Zanardo *in summ.part.2.cap.54.de voto Religionis in singulari.* Oviedo *in 1.part.Reipublicæ Regular. tract.3.quæst.4.* Fr.Luis de la Cruz *disp.moralium in tres Bullas, disp.1.Bullæ Cruciatæ,cap.6.dub.11.n.6.* Ortiz Lucio *in summ.& compend.manuali, cap.5.num.4.* Herrera *decis.moral.de statu Religionis,dub.18.* Ferro *quæst.moral.part.2.quæst.108.* Basseo *verbo*

Re-

Religio, num. 4. Miranda *in manuali Prælatorum, tom.* 1. *quæst.* 10. *art.* 4. Enriquez *tom.* 2. *de la suma, lib.* 12. *cap.* 5. *de matrim. num* 4. *littera Q.* Espenceo *lib.* 5. *de continentia, cap.* 8. Astesano de Ast. *in* 2. *p. summæ, lib.* 6. *§. sed obijcitur, tit. de Regularib. quæst.* 3. Conrado *en la summa, caso* 311. Galecio *en su Margarita casuum, verb. Matrimonium.* Molianus *lib. Catholicarum institut.* Busembaum *Medula Theologiæ Moralis, lib.* 4. *cap.* 1. *de statu Religioso, num.* 2. Avila *de censuris, part.* 2. *cap.* 5. *disp.* 1. *dub.* 4. Tabiena *in summa, part.* 1. *verbo Religio, num.* 9. Rebellus *in tom. de obligationibus iustitiæ, & Religionis, part.* 2. *lib.* 3. *sect.* 2. *de impedim. matrimonij.* Villanueva *en vn tomo de Sermones suyos, en el Sermon de Santiago Apostol.* Maleto *tom.* 1. *de Sacram bractea* 109. Maleacio *lib.* 59. *fol.* 417. Beleto *disquisit. Clerical, part.* 1. *de fauore Canonis, §. primus, fol.* 143. *n.* 39. Moneta *lib. de los Iuezes Conservadores, cap.* 10. *num.* 392. Tancredo *in tom.* 2. *de matrim lib.* 8. *disp.* 9. Fr. Martin de San Ioseph *en su libro Auiso de Confessores, tom.* 1. *lib.* 1. *tract.* 11. *num.* 9. Aversa de Santo Severino *de matrim. quæst.* 2. *sect.* 6. *§. iam verò.* Escobar *Theologia Moral, tratado* 6. *examen* 7. *del estado Religioso, fol.* 684. Silvio *in commentarijs ad D. Thom.* 2. 2. *quæst.* 186. *art.* 4. Bardy Panormitano *tratado sobre la Bula de la Santa Cruzada, part.* 2. *trat.* 7. *cap.* 2. *sect.* 6. *§.* 3. *n.* 181. Berricelo *quæstion. moral. quæst.* 66. *tract.* 8. Bordon *tom.* 2. *Theologiæ Moralis, lib.* 6. *quæst.* 5. *de statu Religioso, cap.* 28. Clavacio *in summa, p.* 2. *verbo Religiosus.* P. Alphonsus de Leon *de censuris, recolect.* 5. Vidal *resolut. moral. inquisit.* 1. *de statu Religioso.* Prosth *in tomo de Iubilæo.* Fr. Christoval de San Ioseph *in* 1. *tomo receptarum opinionũ, dubio* 1. *de Bulla Cruciatæ.* Bonæ Spei *tom.* 5. *tract.* 2. *de Religione, dub.* 2. *resolut.* 1.

45 Todas estas autoridades, en que estàn incluìdos los Autores que el mundo celebra por de la primera estimacion en la Teologia, son los que juntò el Padre Fr. Iuan Martinez; y aunque por terminantes autoridades debieran transcrivirse, para hazer demonstrable no ser verdaderos Religiosos, se omite, por dos causas: vna, el no dilatar; otra, el que alli estàn recogidas, y con facilidad se podràn reconocer.

46 De Iuristas trae tambien muchos, à que se añaditàn otros, ò antecedentes, que hallò nuestro cuidado, ò de Escritores posteriores; y sean los primeros los dos mas graves Autores del Derecho Canonico, y Civil: del Canonico, el Abad Panormitano *in cap. nullus, de foro competenti, num.* 11. donde excitada la question

ſobre el punto de ſi deven gozar, ò no del fuero Ecleſiaſtico los Cavalleros Militares de Santa Maria, reſuelve, que la mas verdadera opinion es, que no; pues aunque tẽgan cierto modo de vivir, aprobado por el Papa, no por eſſo ſon verdaderos Religioſos, pues no profeſſan los tres votos ſubſtanciales; y concluye diziendo: *Nam ſi ſtatus eorum conſideretur, plus videtur accedere ad vitam laicalem, quam Eccleſiaſticam. Cum enim ſint tria ſubſtantialia cuiuslibet Religionis, ſcilicèt, paupertas, caſtitas, & obedientia, C. de ſtatu Regul. cum ad Monaſterium, iſti non ſervant primò omninò caſtitatem, ſeu continentiam, cum habeant vxores; nec paupertatem, cum habeant proprium, nec omninò ſervare poſſunt obedientiam, qui cum habeant vxores, non habent omninò poteſtatem ſui corporis. Vndè in eis citara cum Pſalterio, id eſt, vita actiua, cum contemplatiua malè concordatur. Ergo cum accedant potius ad ſtatum laicalem, quam Eccleſiaſticum, debent cenſeri laici, cum mixtum attribuant ſimplici, vbi magis in caleſcit, &c.*

47 Del Civil, Baldo *in leg. Officiali, Cod. de Epiſcopis, & Clericis, in fine*, hablando de que no puede el Iuez Secular imponer pena pecuniaria al reo Monge, ò Clerigo, dize lo ſiguiente: *Iſta ſunt vera, in veris Clericis, & Religioſis. Secus autem in militibus, vel gaudentibus beneficijs, quia iſti non ſunt propriè perſonæ Eccleſiaſticæ, ſecundum Ioannem Andræam, & Bartol. Dico, quòd iſti becheti habent accidentalia ſine ſubiecto, & ideò nihil valet habitus iſte: quia eſt potius quædam aparientia in habitu, quam eſſentia, & realitas in effectu, &c.*

48 Y pues el primer lugar en el ſer de autoridad, es de la Sacra Rota, ha parecido poner primero lo que en eſte punto eſtà decidido, y parece que en la *deciſion* 326. deſpues del tratado de Poſth. *de manutenend.* que es la miſma que la 308. de Duran, ſe dixo, *num.* 6. ibi: *Quòd autem Eques Marcius vti talis profeſſus ſit verè Religioſus, quamvis Rota de Religioſis Sancti Iacobis de Spata, & alijs huiuſmodi, qui de licentia magni Magiſtri matrimonium contrahere poſſunt, ſequatur opinionem Soti, Molinæ Theolog. Franciſci Sarmienti, Ioannis Gutierrez, & aliorum, quos allegat Garcia de beneficijs, part. 1. cap. 4. num. 15. qui tenent eos non eſſe veros Religioſos, vt apud Seraph. deciſ. 583. & in Romana alimentorum 21. Iunij 1627. coram me tamen de Religioſis Sancti Ioanni Hieroſolymitani penè nunquam fuit dubitatum, quin ſint verè Religioſi, ex quo emittunt tria vota ſubſtantialia Religionis, iuxta text. in cap. 2. & in cap. cum ad Monaſterium, §. tales, de ſtatu Monachor.*

 58

49 Es muy docta la *decis.* 121. de Serafino, que es la misma que la 591. *part.* 1. *diuersorum*, què fuè en caso de Cavallero de la Orden de San Lazaro, donde se fue con el sentir de Santo Tomàs, y se dixo *en el num.* 3. ibi: *Tertio ad hoc facere visum est, quòd tradit Specul. titulo de statu Moñachor. quæst.* 36. *vbi inquit eos, qui proprijs non carent, & in domibus cum vxoribus proprijs vibunt, non esse propriè professos; & ait ita per Clementem iudicatum fuisse, quòd etiam tradit Abbas in rubrica de Regularibus, num.* 4. *y en el num.* 6. ibi: *His addi potest authoritas Diui Thomæ* 2. 2. *quæst.* 86. *art.* 4. *in fin. dicentis, quòd illi modi viuendi secundum quòs homines matrimonio vtuntur, nòn sunt simpliciter, & absolutè loquendo Religiones*; y concluye la decision: *Nec obstat quod materia videatur fauorabilis, & ideò extendenda ad eos, qui largo modo sunt Religiosi, quia cum cesset ratio finalis, nullus ex hoc decreto fauor elici potest, imò potius esse onus inutilè, & odiosum illis, qui statim his Militijs abscrib. vellent ad participandum, & gaudendum priuilegijs eis concessis. Alia quæ in còntrarium facere videntur, ex deductis facilè tolli possunt.*

50 En la *decision* 587. del mismo Cardenal Serafino, que es vna placentina de Medellin de caso de Cavallero de la Orden de Calatrava, *num.* 1. ibi: *Fuit resolutum bona aliundè prouenientia, quam ex reditibus Militiarum non adquiri Militijs, stante quod isti Milites non sunt propriè, & verè Religiosi, cum improprijs domibus vna cum vxoribus, & filijs habitent, & de eorum bonis ad libitum, tàm inter viuos, quàm in vltima voluntate disponant, Soto de iustitia, & iure, lib.* 7. *quæst.* 5. *art.* 3. *& latè fuit deductum coram me in vna Tirasonensi pensionis* 11. *Decembris* 1570. *Couarrub. in epitome, in* 2. *part. cap.* 3. *§.* 1. *n.* 18. *& ista sunt de directo contra votum paupertatis.*

51 En la *decision* 95. de Duran, *num.* 2. se dixo, ibi: *Tamen Sotus, Molin. Theolog. Sarmiento, Ioannes Gutierrez, & alij multi adducti per eundem Garciam vbi suprà, num.* 16. *tenent non esse verè Religiosos, & hanc secundam sententiam Rota fuit sæpius sequta, vt ibidem refert idem Garcia, Serafino decis.* 587. *&c.*

52 Graciano en comprobacion de esto mismo, y de no ser personas Eclesiasticas, refiere otras dos decisiones en la *disceptacion* 363. *num.* 26. ibi: *Quidquid aliud sit in Militibus Militiarum secularium, qui matrimonio vtuntur, & in eorum domibus cum vxoribus, & liberis habitant, & de eorum bonis disponunt, tales enim non dicuntur Religiosi, nec persona Ecclesiastica, Cæsar de Grasis decis.* 1. *num.*

num.17. de probationibus, *Rota coram Cardinali Lanceloto Veronensis pensionis 23. Februarij 1600. &c.*

53 La Sagrada Congregacion de Cardenales tienen declarado esto mismo, como lo dize Bibiano *de iure patron. part. 2. lib. 6. cap. 2. num. 17.* ibi: *Istos non esse verè Religiosos, & maximè cum proprio non careant, & cum deficiat votum substantiale paupertatis, Azor institut. moral. lib. 13. cap. 3. quæst. 2. ad fin. idem fuit dictum de Militibus Alcantaræ in vna placentina de Medellinis coram Card. Seraph. 4. Iun. 1582. & est impressa decis. 587. & ita declarasse Sacram Congregationem die 10. Nouemb. 1609. &c.* Y refiriendole Diana *part. 2. tract. 2. de dubijs Regularium, resol. 64.* ibi: *Et ita declarasse Sacram Cardinalium Congregationem.* Y Iulio Caponio *discept. 121. n. 23.* refiriendo à Garcia, dize, ibi: *Imò huius voti fuisse, tunc Dominum Auditorem Rotæ Pamphilium postea Cardinalem, & Summum Pontificem.*

54 Iuan Andrès *in cap. 1. de verb. signif. in 6.* ibi: *Sed Innocentius tangit, & Abbas Clarius, quòd hìc loquitur de quodam Ordine qui dicitur Sancti Iacobi, & est in Hispania, & sunt laici vxorati certis diebus in septimana abstinentes à thoro vxorum, habent tamen Clericos in suo Ordine, &c.* Esto mismo, y por la misma formalidad de palabras dize Pedro Ancarrano sobre este mismo texto.

55 Gregorio Lopez *in leg. 1. tit. 7. p. 1.* dexa sin resolver decisivamente la duda, pero se inclina à nuestra opinion, y dize en el principio de la Glossa, ibi: *Facit ad quæstionem, an Commendatores, & Milites Sancti Iacobi de Spata, & alij Ordinum de Calatraua, & Alcantara, qui sunt in hoc Regno, gaudeant priuilegio fori, saltim in criminalibus. Ex quo enim isti omnes iam hodie ducunt vxores, & vivunt sicut laici. Videtur dicendum, quòd non gaudeant tali priuilegio cum illi dicantur Religiosi qui profitentur tria vota substantialia Regulæ, vt in cap. cum ad Monasterium, de statu Regul. & tradit latè Sanct. Thom. 2. 2. quæst. 186. art. 3. 4. 5. &c.*

56 Montalvo sobre aquesta misma ley, *littera D. verb. Como Religiosos*, ibi: *Dicuntur enim Religiosi largo modo*, & inferius: *Sunt etenim de iure verè laici, & Curiæ seculari subiecti*; y buelve otra vez à repetir: *Et ideò sunt laici.* Y este mismo Doctor *in l. 8. tit. 1. lib. 2. fori*, dize, ibi: *Et nota circa hanc legem, quòd si Commendator est Ordinis Sancti Iacobi, dicitur miles laicus; de quo dicit Bartolus in l. 1. ff. de pœnis; quia, licèt mutet habitum, efficitur bethecius, seu miles gaudens, seu habens priuilegium, & etiam, si aliquo modo sit exemptus, tamen mutatio habitus non facit eum Clericum,*

 57

cum, nec Religiosum, sed dat ei modum viuendi, & retinet propria, & filios, vt notat Bartolus vbi suprà, est enim verè laicus, & Curiæ sæculari subiectus, &c.

57 El señor Luis de Molina *de primogenijs, lib. 1. cap. 13. num.* 98. ibi: *Id ipsum etiam in Militibus Sancti Iacobi, Calatrauæ, & Alcantaræ dicendum erit, quamvis enim hi quodammodò Religiosi esse censeantur, matrimonium contrahunt; filiosque legitimos procreant, bonaque patrimonialia, dignitatesque Regales, & Castra, & oppida possident, & quoad hæc omnes potius laici, quàm Religiosi censendi sunt; sicquè quotidiè intelligi, atque practicari solitum est, etiam in maioratibus, vbi Religiosi excluduntur, &c.* Esta autoridad del señor Molina la refiere, y se funda en ella Menochio *cons.* 904. *n.* 53. que hablando de vn Cavallero de la Orden de Alcantara, dize: *Et paucis dicendum admitti debere cum verè Religiosi non sint, ex quo posset ducere vxores, & procreare filios legitimos, &c.*

58 Iuan Gutierrez *practic. lib. 2. quæst. 111. num. 2.* ibi: *Non enim dicti Milites sunt Ecclesiasticæ personæ, licèt modi viuendi ipsorum appellentur Religiones: nam, vt inquit Sanctus Thomas 2. 2. quæst. 186. art. 4. ad 3. Illi modi viuendi secundùm quos homines matrimonio vtuntur, non sunt simplicitèr, & absolutè loquendo Religiones, sed secundùm quid, in quantum participant quædam, quæ ad statum Religionis pertinent; quem refert, & sequitur Doctor Sarmiento de redditibus Ecclesiæ, 4. part. cap. 1. num. 13. dicens: Quòd licèt ex hoc solùm, quòd coniugio vtantur non videatur effici, quin personæ Ecclesiasticæ sint, vt sunt Presbyteri Græci, qui etiam matrimonio vtuntur, licèt alia ratione, vel modo, tamen ex alijs causis institutio horum Ordinum instituto Ecclesiasticarum personarum repugnat, vt in bigamia, & irregularitate manifestè videtur, & quod prædicti Commendatores non sint ex toto Religiosi, sed potiùs Laicis, quàm Clericis, & Religiosis assimilentur, constat ex Montalvo, quem refert Auendaño cap. 26. Præt. lib. 2. n. 2. & Couarrubias referente Sotum in 4. de sponsalibus, 2. part. cap. 13. §. 1. n. 18. & Gregor. Lopez in l. 1. tit. 7. part. 1. glossa magna; & doct. Molina de primogenijs Hispan. lib. 1. cap. 13. num. 98. nouissimè Doct. Aceuedo in l. 14. tit. 5. n. 3. lib. 3. nouæ collect. Regiæ, &c.*

59 Es doctissimo el lugar de D. Francisco Sarmiento *de redditibus Ecclesi. 4. part. cap. 1. num. 13.* donde en esta disputa de los Cavalleros de las Ordenes Militares dize, ibi: *Non enim dicti Milites sunt Ecclesiasticæ personæ, licèt modi viuendi ipsorum appellentur Religiones, nam vt S. Thom. inquit illi modi viuendi, &c.* Y en

 el

el defenſorio impugnando à Navarro *part.1. monito 55. num.1.* ibi: *His argumentis facilè reſpondetur, ſicut omnibus quæ adducit Dom. Martinus. Ad primum enim dicimus, quòd nullus Catholicus vnquam dixit, quòd Commendatores ſint perſonæ Eccleſiaſticæ. Quoad ſecundum enim argumentum dicimus, quòd cum non ſint perſonæ Eccleſiaſticæ ſunt laici, & apparet quia Eccleſiaſticæ dicuntur ex eo, quòd Eccleſiæ miniſterio ſunt deputatæ. Sed Commendatores non ſunt Eccleſiæ alicui, nec eius miniſterio deputati, ergo non ſunt perſonæ Eccleſiaſticæ, &c.* Y proſigue en el *num.5.* ibi: *Quia verò Dom. Martinus dicit Commendatores gaudere priuilegio fori, manifeſtè falſum eſt, & nunquam auditum, nec viſum, vt apud Iudices Eccleſiaſticos conveniatur eorum aliquis, nam conveniuntur coram ſecularibus Ordinarijs, cuiuslibet Ciuitatis Hiſpaniæ, vbi commorantur, &c.* Y defendiendo à Santo Tomàs, y la opinion de Soto, dize de Navarro *num.4.* ibi: *Cum tamen nullus Catholicus reperiatur, qui ſuam opinionem teneat imò omnia eius fundamenta in facto, & in iure ſunt falſa.*

60 Y quede aqui advertido, que à Navarro le notan que trasladò à la letra, y ſe dexò llevar de vn eſcrito que hizo ſiendo Fiſcal del Conſejo de Ordenes el ſeñor D. Miguel Marañon; y la poca felicidad que ha tenido la opinion contraria de Navarro en eſtas materias, hablando en otra Orden Militar, ſe manifieſta de lo que dize el Cardenal de Luca *de iuriſdict. diſcurſ.92. num.20.* ibi: *Hinc proinde dicebam nullatenus curandum eſſe de ijs, quæ tumultuario ſtudio, vt ipſemet teſtatur, & cum ſatis de vilibus fundamentis dixit Nauarro conſ.10. de Regular. lib.3. iuxta vnam impreſsionem aliàs conſ.23. quòd iſti Milites eſſent verè Religioſi, dum ex præmiſsis hoc dictum manifeſtè convicitur erroneum, &c.*

61 Marta *de iuriſdictione, 1. part. cap.32. n.15.* que hablando de *Equitibus Hiſpaniæ*, dize: *Non eſſe propriè Religioſos*; y proſigue en el *num.17.* ibi: *Et ideò non gaudent priuilegio fori, vt latè probat Ancharrano in regula ea, quæ in 15. quæſt. de regul. iuris, lib. 6. Sotò lib.7. de iuſtit. & iure, quæſt.5. art.3. & ad hoc faciunt notata per gloſſ.3. in fin. in Clem. ex eo, de ſententia excommun. & per Bart. in leg. commodiſsimè, & ibi additio Alex. ff. de liber. & poſth. & idem Alex. ad Bart. in leg. ſemper, §. quibuſdam, ff. de iure immunitatis, &c.* Y en la *part.4.* en la *centuria 2. caſu 113. num.33.* dixo, ibi: *Equites autem cæterarum Religionum, vt ſunt Milites Hiſpanij, atque Equites Religionis Sancti Stephani non eſſe propriè Religioſos, fuit concluſum in Rota Vrbis in vna Lucana plebis,*

die

 60

die 22. Maÿ 1579. ergo non gaudent priuilegijs Ecclesiæ, &c.

62 Don Ioseph Feliu *in Margarit. var. conclus. part. 1. litt. E. verbo Equites*, dize: *Equites Hierosolymitani sunt verè Religiosi, & votant tria vota, & quidquid habent spectat ad Religionem. Rot. coram Lancellot. in Rom. Palatij de Aquila 26. Maÿ 1600. non idem in alijs Equitibus, qui non sunt propriè, & verè Religiosi, Serafino decision 587. &c.*

63 Don Gabriel Alvarez de Velasco *de priuileg. miserar. personar. part. 3. quæst. 17.* desde el *num. 13.* trata esta materia, y en èl pone las dos opiniones, y los Autores que cada vna tiene; y en el *n. 29.* dize de los Cavalleros: *Quos Ordinarijs Iudicibus subiacere, asserit Bobadilla in polit. lib. 2. cap. 19. n. 26. Tamen si in criminalibus Supremi Ordinum Senatus soleant experiri iudicium, qui ad se horum criminales causas advocare consueuit. Interim autem rectè Ordinarium in eos Iudicem procedere advertit. Tùm quod dum de professione non constet, sæculares iudicentur, tùm, quòd etiam professione emissa secundum vnam; quam suprà retulimus opinionem, veri Religiosi non existant, cum tria non emittant substantialia Religionis vota, nubant, arma portent, propria habeant, non claustraliter viuant, &c.*

64 Augustin Barbosa, que en varias partes tocò este punto, mudò sentir, y en el *tratado de vniuerso iure Ecclesiastico, lib. 3. cap. 7. num. 27.* dize, ibi: *Verum licèt hæc opinio* (que es la contraria) *sit probabilis, & aliquando nobis arriserit tamen hos Milites, quibus matrimonium contrahendi facultas conceditur, verè Religiosos non esse, magis communiter receptum est, quia non spiritualibus vacant negotijs, nec in claustro viuunt, nec habitum, & tonsuram gestant Clericalem, vel Monachalem, sed sæcularibus armis student, & in Castris, & Curijs Principum commorantur, ac proinde magis laici, quàm Religiosi esse videntur, &c.*

65 Son tambien autoridades para esta opinion Quintiliano Mandosio *in regula 3. Chancellariæ, quæst. 12. num. 3.* Gonçalez *in reg. 8. gloss. 8. num. 55.* Lambertino *de iure Patronat. 1. part. lib. 2. quæst. 7. art. 5. n. 2.* Moneta *de Conservatoribus, cap. 20. num. 389.* y en el *tractado de opinione Canonica, cap. 2. num. 43.* Daniel *de nobilibus controuersiarum, disput. 56. n. 7.* Portoles *post foros competentiarum, quæst. 3. n. 6.* Menochio *de arbitrarijs, lib. 2. centur. 1. casu 56. num. 13.* ibi: *De Militibus, seu Equitibus Sancti Iacobi, Calatrauæ, & Alcantaræ Hispaniarum dicendum est non comprehendi Sacro ipso Concilio, cum propriè Religiosi non sint, &c.* Parladorio

in

in sexquicenturia, different.9.§.1.n.10. ibi: *Milites item qui vulgò Commendatores appellantur, non esse propriè Religiosos, & ad forum pertinere saculare, exceptis Militibus Sancti Ioannis, inter Doctores magis convenit, &c.*

66 Villadiego *in politica, cap.5.§.20.num.112.* ibi: *Y es competente el Iuez Secular contra los Caualleros Militares de las Ordenes de San Iuan, Santiago, Calatraua, y Alcantara, y en las que delinquieren en oficios seglares de Regidores, Corregidores, ò Procuradores de Cortes, y otros que ellos exerciten, y en los delitos graues, y en caso que el Cauallero de Orden matasse algun Clerigo, &c.*

67 Don Francisco Carrasco sobre las leyes de la Recopilacion, *cap.6.§.5.de decimis*, pone en el *num.29.* la duda, y concluye siguiendo la opinion de Sarmiento, que dixo no eran Religiosos, y que avia de estar firme en este sentir, hasta que por la Sede Apostolica se resolviesse otra cosa, ibi: *Interim tamen quod non habeamus Pontificiam declarationem sequor opinionem Francisci Sarmiento, quam plures à Bobadilla relati sequuntur, &c.*

68 Gironda *de gabellis, part.7.num.46.* ibi: *Quia inter seculares anumerantur secundum magis communem, &c.* Y esto mismo tuvo Lasarte *de decima, cap.19.n.92.* ibi: *Contrarium verius est, quia immo nec Ecclesiastica, nec Religiosa persona sunt, sed merè laici, prout de Fratribus Sancti Iacobi tradit Montalvus in leg.8. gloss.1.tit.1.lib.2.fori, & generaliter de omnibus istis Fratribus Militaribus disputat cum Nauarro D.Francisco Sarmiento in defensione libelli, de redditibus Ecclesiast. 1.p.monito 55.cum sequenti, ac proinde, nec Clericorum, nec Religiosorum priuilegijs gaudent, &c.*

69 El Cardenal de Luca *en el tratado de iurisdict. en el discurso 92.* hablando *num.7. Militiarum Sancti Iacobi de Spata, de Calatraua, & de Alcantara,* y puestas las opiniones de los que dixeron, que eran verdaderos Religiosos, sigue èl la opinion de la Rota, que tiene declarado no ser verdaderos Religiosos, y dize en el *num.8.* ibi: *Nihilominus ex communi sensu antiquorum Canonistarum, ac etiam moralium excepta Militia Sancti Ioannis Hierosolymitani, quam indubitatum est esse veram Religionem, omninò verior, magisque recepta est opinio, quam tenet Rota, & Curia Romana in contrarium, vt apud Seraphin.decis.587. Casar de Grasis decis.1.de probat. Duran decis.95.& 308.quarum secunda est repetita apud Posth.de manut.decis.326.Romana dotis 11.Februarij 1647.coram Bichio; qua omnes decisiones loquuntur de dictis tribus Militijs Sancti Iacobi de Spata, de Calatraua, & Alcantara, &c.*

El

70 El Padre Luis de Molina *de iustit. & iure, tract. 3. disp. 50.* en el *num. 5.* afirma, que jamàs viò por el espacio de mas de quarenta años, que gozassen del privilegio del Canon; y esto mismo dize Castro Palao *operum moral. tom. 6. de censuris, disp. 3. punct. 23. §. 1. n. 16.* ibi: *Sed in his censeo consuetudini standum esse, & priuilegia expectanda, Molina tract. 3. disp. 50. n. 5. Testatur per multos annos diligenter hanc rem examinasse, reperisseque nullo priuilegio Canonis hos Milites in Castella, & Lusitania gaudere, &c.*

71 Vltimamente disputò aquesta materia Iulio Caponio *discept. 121.* y la resolviò fundamentalmente, afirmando, que los Cavalleros casados de las Ordenes Militares, ni son verdaderos Religiosos, ni personas Eclesiasticas, que gozen del privilegio del fuero; cita en comprobacion de esta conclusion las autoridades todas, que ya vàn referidas, de Teologos, y Iuristas, y añade à Don Pedro de Vries sobre los Ritos de la Gran Corte de Napoles, en el *rito 235. part. 2. num. 109.* y con èl dize en el *num. 26.* que excepto los Cavalleros de la Religion de San Iuan, los de las demàs Ordenes Militares, ibi: *Non esse verè, & propriè Religiosos, & ideò fori priuilegio non gaudere.* Y son otros muchos Autores deste sentir mismo, que refieren los mismos que vàn citados, adonde podrà reconocerse, y omitimos por lograr la menos prolixidad.

72 Bien puede afiançar su esperança la jurisdicion Real con tales autoridades, que sin duda son por la autoridad de sus Escritores, y hallarse calificadas cõ decisiones de Rota, de mayor peso, y atencion, que las contrarias, y sin la sospecha que padecen los que escrivieron en defensa de las Ordenes; porque vnos lo hizieron favor, y empeño; y de otros dize el Cardenal de Luca *de iurisdictione, discurso 92. num. 10.* que fueron *stipendiarij Milites ad solam opportunitatem scribentes*; porque Pedro Cavalo *caso 225.* fue Abogado del Gran Maestre; Ansaldo *de iurisdict. 3. part. tit. vnico, §. 8.* escriviò por el Gran Duque de Toscana; Don Ginès Morote, que escriviò vn Patrocinio, fue Abogado del Consejo de Ordenes; el Arçobispo Machin, por vn Cavallero llamado Don Pedro Rabaneda; el señor D. Fernando Pizarro, que hizo vn discurso Apologetico, fue Fiscal de Ordenes; Don Iuan Ramirez, Inquisidor que fue de la Suprema, fue Canonigo de la Orden de Santiago; y tambien lo fue el Licenciado Diego de la Mota, y el Maestro Isla; y Don Miguel Marañon fue Fiscal de Ordenes; los señores Crespi, que escriviò *la obseruacion 55.* y Don Lorenço Matheu *de regimine Regni Valentiæ, cap. 7. §. 4.* fueron Cavalleros

de

de Montesa; y tambien lo es Don Hipolito de Samper, que escriviò los doctos libros, que intitulò *Montesa ilustrada.*

73 Y estos, y otros han escrito con tanto empeño, que se reconoce la passion, y se puede dezir lo que Pedro Marca *de concordia Sacerdoti Imperij in Prologomena*, ibi: *Quòd ipso rerum experimento quotidiè discimus, & dolemus cum factionibus potius furentis Circi, quam modestis Academiæ exercitationibus distractos videamus ab invicem Magistrorum animos, qui vel Ecclesiasticæ authoritati, vel Regiæ, prout impetus tulerit se præcipites addicunt.*

74 En quanto al Padre Andrès Mendo, que tambien escriviò à favor de las Ordenes el tratado *de Ordinibus Militaribus*, no expressò alli su animo, como èl dize, porque le pareciò ossadia resolver lo que los señores Reyes, el Consejo, y Iuntas no resolvieron: y aunque se dize en contra aver vn parecer suyo extrajudicial, en que èl dixo, que aviendo sido de sentir, que los Cavalleros de las Ordenes Militares eran personas Eclesiasticas, Religiosos verdaderos, y que gozavan como tales de su fuero; pero que por que dezia esto, no se le dexò imprimir, y que el Consejo mandò, que no se imprimiesse, ni se pusiesse en èl la proposicion de ser exemptos de la jurisdicion seglar; y que fue convenio con el señor Don Francisco Paniagua, que fue del Consejo, y Camara, que pusiesse vnas, y otras opiniones, pero que no resolviesse.

75 No discurrimos que aunque esto sea assi, como se dize por Don Hipolito de Samper, à que en quanto à mi toca estoy à su gran verdad, pueda traerse por apoyo de su defensa, porque en fin confiessa que en España de orden del Consejo no se ha dexado imprimir vn libro, solo por la causa de estar en èl la proposicion de que los Cavalleros de las Ordenes Militares eran Religiosos verdaderos, y exemptos de la jurisdicion seglar: y permitase aqui hazer la justa ponderacion de que si el Consejo no quiso que de su licencia se imprimiesse el libro que tal contenia, no cabe que el Consejo vote lo que no permitiò que se imprimiesse.

76 Pero es de advertir, que el Padre Mendo antecedentemente avia escrito con libertad en el *tomo sobre la Bula, en la disputacion 26. cap. 2.* y se inclinò à que no eran verdaderas Religiones, y assi dixo *num. 27.* ibi: *Nequit Episcopus dispensare in voto ingrediendi Religionem Militarem Equitum D. Ioannis, quia simpliciter, & propriè Religio est, sic verò in voto ingrediendi Ordines Militares Equitum D. Iacobi, Alcantaræ, Calatravæ, Montesæ, & similium, nam simpliciter, & in omni rigore iuxta plurimorum senten-*

tentiam non sunt Religiones; cum in eis non voveatur castitas absoluta, sed coniugalis, ita Sotus lib.7. de iust. & iur. quæst. 5. art. 3. &c. Y *de iure Academico, lib. 3. quæst. 39. num.* 434. dixo: *Que las Encomiendas no se dauan titulo Ecclesiastico, sed Laico.*

77 No deve con el afecto hazerse tal empeño, que se llegue à abandonar la razon, y esto le sucede à quien se quiere con tenacidad mantener en que los Cavalleros casados de las Ordenes Militares son verdaderos Religiosos; porque la opinion de que no lo sean, que es de tantos quantos se han visto, la tiene calificada la Rota, diziendo expressamente en sus decisiones citadas *suprà à* 48. & 69. que sigue la opinion de Sarmiento, Soto, Gutierrez, y Molina Teologo, que dixeron no eran verdaderos Religiosos; y Sarmiento lo dixo con tal asseguracion, como el que *nullus Christianorum* avia dicho ser verdaderos Religiosos: y el Cardenal de Luca citado *suprà num.* 69. Abogado que fue de Camara de la Santidad de Innocencio Vndezimo, que escrive en Roma, afirma esto mismo *in facie Summi Præsulis*: luego no queda arbitrio à los hombres para sentir, ò por lo menos para votar lo contrario.

78 Ofrecese al entendimiento vn discurso, que de el todo convence esto mismo, y es, si aora se escriviesse algun libro en que se dixesse, que la Religion de nuestros Padres San Benito, Santo Domingo, ò otras, que los Sumos Pontifices tienen aprobadas por Religiones, no lo eran, fuera este libro pernicioso? Nadie lo podrà negar, porque se oponia à lo que los Papas tienen establecido, venia à sujetar los Religiosos de estas Ordenes à la jurisdicion seglar, suponia que ofendiendolos no se incurria en censuras, y otros muchos errores que de el supuesto de no ser Religiones se derivava; y lo que sucediera fuera, que apenas saliera à luz, quando se recogiera: *tunc sic* à los Autores que han escrito, que los Cavalleros casados de las Ordenes Militares no son verdaderos Religiosos, ni personas Eclesiasticas, ni que gozan del privilegio del fuero, ni del Canon, no se les han borrado las proposiciones, sin embargo de ser tan antiguos, de saberlo los Papas, y ser notorio en el mundo, y no lo han corregido, ni han declarado lo contrario; y lo huvieran hecho si se opusiesse à lo que en sus Bulas huviesse mandado: y tan lexos ha estado de improbarse, que el Tribunal de la Sacra Rota, que es el mayor que en la Iglesia han formado los Pontifices, ha seguido la opinion de los que dixerõ no eran verdaderos Religiosos, y que tenian mas de Seglares, que de Eclesiasticos: luego es cierto, y por tal se deve juzgar, que no son verdaderos Religiosos.

Fun-

79 DIscurriendo tambien *à ratione*, es sin linage de duda la que ay para que à los Cavalleros de las Ordenes Militares no se les aya de tener por verdaderos Religiosos; calificase esto con la consideracion de que (como dize el texto *en el cap. duo sunt genera, 12. quæst. 1.*) ay dos generos de estados en los Christianos: el vno, *quòd est mancipatum Diuino Officio, & deditum contemplationi, & orationi, cui ab omni strepitu temporalium cessare convenit, vt sunt Clerici, & Deo deuoti, nempè conversi*; el otro, es el de los Seculares.

80 Estos Cavalleros no son Clerigos, ni tienen Orden, *neque sunt plenè conversi, vt requirit textus, cum non sint dediti orationi, & contemplationi*; y asi dize por la autoridad de muchos Iulio Caponio *discept. 121. num. 11.* ibi: *Non esse Religiosos, quia non vacant spiritualibus negotijs, neque in claustro vivunt, nec habitum, & tonsuram gestant Clericalem, vel Monachalem, sed sæcularibus armis student, & in Castris, ac Curijs Principum commorantur: ergo magis laici, quam Religiosi esse videntur; talia enim ministeria Religiosis non competunt, testè Sancto Hieronymo in cap. duo sunt ij, quæst. 1. &c.* Y la experiencia califica el que *sine vllo discrimine non secus, ac cæteri laici cernantur*; y por no dilatar mas se omiten innumerables autoridades, que se podian traer en comprobacion de esto.

81 Discurriendo en lo respectivo à Religiosos, es de suponer por lo que enseña Santo Tomàs 2. 2. *quæst. 186. art. 1. & seqq.* y con èl quantos han tratado esta materia, que el estado de Religion es vna total entrega que el hombre haze à Dios de su persona, y bienes, y propria voluntad, ofreciendose en todo, y por todo en holocausto perpetuo à Dios; y por la doctrina del Santo dize Gregor. Lopez *in leg. 1. tit. 7. part. 1. Quòd ad statum Religionis requiritur abstractio eorum, per quæ homo impeditur ne feratur totaliter in Dei servitium.*

82 Como tambien que el ser de Religioso se compone en la essencia, y en la substancia de los tres votos substanciales, y solemnes que el Religioso haze quando professa, que son castidad, pobreça, y obediencia, *cap. cum ad Monasterium, de statu Regul. cap. ex parte, de Regular. cap. cum in Ecclesijs, de maioritate, & obedientia, leg. 2. tit. 7. part. 1.* ibi: *Ha de prometer tres cosas: La primera, no auer proprio; la segunda, guardar castidad; la tercera, de ser obe-*

diente

diente al que fuere Mayoral de aquel Monasterio do viuiere. E asſi ſon allegadas eſtas coſas al que toma la Orden, que el Papa no puede diſpenſar con el que no las guarde, &c.

83 Siendo, pues, eſtos tres votos partes integrantes, y ſubſtanciales del ſer de Religioſo, y deviendo concurrir todos, ninguno concurre.

84 No el de pobreça, porque la pobreça del eſtado Religioſo es, la que ſe deduce de las autoridades de los Santos, como parece de S. Thom. 2. 2. *quaſt.* 186. *art.* 3. *Status Religionis eſt quoddam exercitium, & diſciplina, per quam pervenitur ad perfectionem charitatis; ad quod neceſſarium eſt, quòd aliquis affectum ſuum totaliter abſtrahat à rebus mundanis.*

85 Eſta autoridad la refiere el Padre Fr. Iuan Martinez *diſc.* 9. §. 4. *num.* 24. y en el *num.* 27. trae las palabras de San Gregorio Nacianceno, ibi: *Qui in mundo nil habent*; y en el *num.* 38. las de San Baſilio, ibi: *Hoc autem aliter nullo modo legimus confici poſſe, niſi apud eos, aliud probè ſtabilitum teneatur; vt nihil quiſquam ſuum cuiuſquam eſſe pracisſè, & peculiariter dicatur, non veſtimentum, non vas, non aliud quidpiam eorum, qua ad ſocietatem vita conducunt ea re, vt ſingula hac vtilitati communi; non autem privato ſibi, vendicantis commodo ſerviant, &c.*

86 Siendo, pues, el voto de pobreça para el ſer de verdadero Religioſo vna abdicacion abſoluta de los bienes, ſin dominio, ni propiedad en ellos, como cabe eſtimar por voto de pobreça el de los Cavalleros de las Ordenes? Pues en la realidad, y en la ſubſtancia no tienen en quanto à la adquiſicion, dominio, y diſpoſicion de las coſas, diferencia alguna de los demàs ſeglares.

87 No el de obediencia, porque eſte, ſegun S. Thom. 2. 2. *quaſt.* 186. *art.* 8. es, ibi: *Votum obedientia eſt pracipuum inter tria vota Religionis, quia per votum obedientia homo Deo ipſam voluntatem, qua eſt potior quam corpus proprium, quòd offertur per continentiam, & quam res exteriores, quas offert homo Deo per votum paupertatis.* En nada ſe reconoce que la tengan los Cavalleros, los quales *ferè ſolo nomine* la profeſſan; porque para executar qualquiera accion con libertad propria, no ſe vè que neceſsiten de licencia de ſus Superiores, ni la pidan. Y en el *cap. non dicatis*, 12. *quaſt.* 1. que es de San Aguſtin, ſe dize aver de ſer la obediencia tan preciſa, como el que *ſe per promiſſam obedientiam penitus aliorum poteſtati, & imperio ſubdiderint.*

88 No ſolo no la tienen, pero ni la pueden tener los caſados;

porque el Cavallero està obligado por la ley del matrimonio à la voluntad de su muger, à las obligaciones del estado, à la educacion, y criança de sus hijos, y govierno de su hazienda: y asi no se puede dezir, que tienen libertad de si, teniendo muger, *capite non debet, de consanguinitate, & affinitate*, Soto *de iustit. & iur. lib.7. quæst.* 5. Vazquez *lib.*3.*controversiarum illustrium, cap.*105.*n.*45. y esto es de tal calidad, que segun la Glossa *in cap. si quis pecunia,* 79. *dist. Nec per Superioris præceptum separari possunt, &c.* Gregor. Lopez *in leg.*1. *tit.*7.*part.*1. que afirma, ibi: *Nec omninò servare possunt obedientiam, &c.*

89 No el de castidad, porque se casan, y lo que votan solamente es la castidad conjugal; y aunque por el *cap. Nisena,* 31. *distinct.* la castidad conjugal se pueda dezir castidad, sobre no ser este texto decisivo à que se deva estar, por ser del Decreto, no es esta la castidad que establecen las leyes Canonicas; porque la castidad conjugal qualquiera la deve tener, por Derecho Natural, sino es la absoluta, que es la que pide la verdadera y perfecta Religion, y la que ordenan, y mandan se deva guardar por el *cap. cum ad Monasterium,* ya referido, *de statu Regular.* y por el *cap. unic. de voto, in* 6. y este punto le funda latamente el P. Fr. Iuan Martinez *en el discurso* 9. *§.*7. *desde el num.*92. *al* 124. donde quien dudare de esta conclusion, podrà por lo que alli trae satisfacerse, y por lo que dize Gregor. Lopez, siguiendo la doctrina de S. Agustin, y Santo Tomàs, en la Glossa *de la ley* 1. *tit.*7.*part.*1. y concluye, ibi: *Votum ergo castitatis in Religione requisitum, non intelligitur de castitate coniugali: præterea isti non se totaliter emanciparunt servitio Dei; sed quam plurimum in his etiam sunt mundi, ergo non debent gaudere dicto privilegio fori, &c.* Iulio Caponio *discept.*121. *num.*11. ibi: *Et licèt castitas coniugalis castitas dici posit dicto cap. Nisena, non tamen est adeò castitas, quam vera & perfecta Religio exposcit dicto cap. cum ad Monasterium, de statu Monachorum, cap. unico de voto, in* 6.

90 Y en esto convienen quantos Autores se han citado hasta aqui para la comprobacion de no ser verdaderos Religiosos, que se escusa repetir, y transcrivir sus palabras, y solo se pone lo que dize Prospero Fagnano *in cap. cum ad Monasterium, de statu Monachorum, num.*49. ibi: *Est autem debitum continentiæ essentiale statui Religionis, per quem homo abrenuntiat sæculo, totaliter Dei servitio mancipatus, quòd non potest simul stare cum matrimonio, in quo incumbit necessitas procurandæ uxoris, & prolis, & familiæ,*

&

& rerum quæ ad hoc requiruntur, vndè Apostolus dicit secundo ad Corint. 7. Qui est cum vxore solicitus est, quæ sunt mundi, quomodo placeat vxori, & diuisus est, vndè nomen Monachi ab vnitate sumitur per oppositum ad diuisionem prædictam, &c.

91 Siendo cierto, que luego que obtuvieron, ò dispensacion, ò facultad Apostolica para poderse casar, quedaron fuera del ser, y estado de Religiosos; porque tiene implicacion natural Religioso, y casado. El Maestro Aragon 2. 2. *quæst.* 88. *art.* 11. *corolar.* 10. ibi: *Infero primò, illas Religiones in quibus omnimoda castitas non servatur, sed possunt Religiosi matrimonio copulari, quales sunt Ordines S. Iacobi, Alcantaræ, & Calatrauæ, non esse verè, & propriè Religiones quãtum ad illas personas, quæ vxores ducere sunt compotes. Nam cum perfecta castitas sit intrinsica statui Religionis, implicat contraditionem, quòd quis sit verè, & propriè Religiosus, qui tamen vxorem ducere possit, &c.* El Maestro Ledesma *in summa, conclus.* 21. dize, ibi: *Porque es impossible tener juntamente estado Religioso, y estado de Seglar, teniendo muger, y hijos, &c.* Y Fr. Man. Rodrig. *tom.* 1. *quæstionum Regularium, quæst.* 1. *art.* 6. dize esto mismo.

92 El punto de el no poder la Sede Apostolica hazer compossible el estado de Religioso, y casado, dispensando este voto, y los essenciales de Religioso, se halla decidido en el *cap. cum ad Monasterium, 6. de statu Regularium*; ibi: *Nec æstimet Abbas quod super habenda proprietate possit cum aliquo Monacho dispensare, quia abdicatio proprietatis, sicut & custodia castitatis, adeò est annexa Regulæ Monachali, vt contra eam, nec Summus Pontifex possit licentiam indulgere, &c.* Con quien concuerda la *ley* 2. *tit.* 7. *part.* 1. ya referida, ibi: *Que el Papa no puede dispensar con el que no las guarde.*

93 Este texto ha dado motivo à disputar (sin embargo de ser tan literal) si puede el Papa dispensar con el Religioso para que se case; y en quanto à este punto de poder dispensar no es nuestro intento, *sed potius absit*, el discurrir con limitacion à su potestad, sino es antes bien rendirse en quanto se pueda con el debido obsequio, y venir en que puede, porque se hallan en las Historias casos muchos en que han dispensado, que no es menester referir; y ay especialidad para hazerlo de el que refiere el Cardenal Cayetano 2. 2. *quæst.* 88. *art.* 11. y Angelo *in leg. si maior quinquaginaria, Cod. de legitim. hæredibus*, de Celestino III. que dispensò con Constancia, hija del Rey Rogerio de Sicilia, que era Monja en Palermo, para que contraxesse matrimonio con Enrique VI. pero

à

à Celeſtino III. que concedió aquella diſpenſacion, le ſucedió Innocencio III. que hizo la decretal referida del *cap.cum ad Monaſterium.*

94 Si bien todos los Autores que ſienten poder ſu Santidad diſpenſar, vàn conformes en que ha de ſer con vrgentiſsima cauſa, y en vn caſo de tanta importancia como la ſuceſsion de vn Reyno, ò otra equivalente, aunque eſtas opiniones tengan contra ſi lo que dize Próſpero Fagnano *in dict.cap.cum ad Monaſterium, de ſtatu Monachorum, n.52.* ibi: *Huic primæ opinioni valdè etiam ſuffragatur quod Sanctus Matthæus Apoſtolus, vt refert Abdias Babilonius in eius vita, elegit potius mori, quam diſpenſare cum Iphigemia Virgini Deo dedicata, vt contraheret matrimonium cum Rege promittente converſionem Dimidij Regni ad Fidem, ſi ipſa ſibi matrimonio copularetur, &c.*

95 Pero vna coſa es, que el Papa pueda diſpenſar en el voto de caſtidad al que fuere Religioſo, y otra coſa es, que ſe quede Religioſo diſpenſandole: lo que el Papa puede hazer es lo primero, pero no lo ſegundo; porque puede *de Religioſo facere non Religioſum, de Monacho non Monachum*; pero no puede el que *ſimul ſit Religioſus, & vxoratus*, porque por el caſamiento dexò de ſer Religioſo.

96 Eſta propoſicion tiene toda ſeguridad, y evidente comprobacion por lo que dize Fagnano *in dict. cap.cum ad Monaſterium, n.67.* ibi: *Cæterùm advertè, quia opinio Innoc. & ſequatium non ita eſt intelligenda, vt Monachus quandiu remanet Monachus, ex diſpenſatione Papæ ſit ſolutus à voto continentiæ, & paupertatis; quia implicat contraditionem, vt quis remaneat Monachus, & non habeat eſſentiam Monachatus, quæ conſiſtit in tribus votis ſubſtantialibus, vt hìc, nam Monachum facit, id eſt ad eſſe deducit Religionis profeſſio, vt cap.1. & cap.porrectum ſuprà, de Regularibus. Non poteſt igitur diſpenſatio Apoſtolica ex cauſa quantumvis graui efficere, vt quis perſeueret Monachus, & ſit abſolutus à ſubſtantialibus Regulæ. Et hoc intendit hæc Decretalis, dum dicit caſtitatem, & paupertatem adeò eſſe annexam Regulæ Monachali, vt contra eam, nec Papa poſsit licentiam indulgere, ſenſus enim eſt, vota ſolemnia ſunt adeò intrinſeca, & eſſentialia ſtatui Monachatus, vt Papa efficere non poſsit, vt quis eodem tempore ſit Monachus, & habeat vxorem, vel proprium, vt declarant Turrecrem. in cap.1. art.3. n.7. in reſp. ad 2. 27. quæſt.1. Barth.Soccin. conſ.92. n.2. vol.1. Ricard. de Mediavilla in 4. ſent. diſt.28. art.9. quæſt.1. Durand. Petr. de Palud.*

&

& Greg. de Valen. locis citatis, Basil. Ponc. de impedim. matrimon. cap. 1. §. 9. vers. sed quamvis, Card. Caietan. in 2. 2. quæst. 88. art. 11. vers. Sed neutrum horum dicens; si homo Religiosus perseuerat Religiosus, inhabilis est ad matrimonium, non ex statuto, sed ex natura, ita quod oppositum implicat contradictoria; opportet ergo, aut religiositatem cessare, aut inhabilitatem manere, & infra in vers. Ad hoc breuiter dicitur pro hoc intellectu ponderat litteram huius Decretalis; concludens ex ea non inferri necessario indispensabilitatem voti solemnis; sed sic, scilicèt stante Monachatu, &c.

97 Prosigue en el num. 70. ibi: Stat igitur. Conclusio quam ponunt Vicentius, & Ioannes relati à Bernardo hic in gloss. ult. videlicèt Papam non posse super votum castitatis, & paupertatis cum Monacho dispensare quandiu Monachus est, posse tamen ex magna, & iusta causa facere de Monacho non Monachum, vt cap. quorundam, 74. dist. quo per acto in consequentiam poterit proprium habere, & vxorem ducere, &c.

98 Agustin Barb. sobre este mismo capitulo cum ad Monasterium, de statu Regularium, num. 14. que habla no solamente en el voto de la castidad, sino en los otros, ibi: Quare legitima, & genuina huius cap. interpretatio est quæ & communis, scilicèt in sensu composito, id est, cum Monacho manente Monacho; quasi diceret, non posse Pontificem ista duo componere, scilicèt proprium retinere, castitatem non seruare cum statu Religiosi, id est, indulgere licentiam, vt cum proprio, & sine castitate viuens Monachus sit, non tamen negat, quin possit cum eo dispensare in sensu diuiso, id est, faciendo de Monacho non Monachum, & extrahendo eum à Religione, ita interpretantur præ cæteris Palud. in 4. dist. 38. quæst. 4. art. 3. concl. 1. Les. dict. lib. 2. cap. 40. dub. 19. Fr. Basil. Ponc. dict. §. 9. versic. Sed quamvis, Nicolaus Garc. dict. cap. 10. num. 92. & 93. Valer. Reginald. in praxi fori pœnit. lib. 18. n. 398. vers. Neque breuiter, Sanchez in præcepta Decalogi, tom. 2. lib. 5. cap. 1. num. 16. Barth. à S. Faust. dict. quæst. 36. num. 12. & lib. 7. quæst. 48. Nam Pontifex obligationem voti in Religioso remmittit nomine Dei, sicut aliorum votorum obligationem; cum eadem sit in voto solemni, & simplici, cap. rursus, qui Clerici, vel vouentes; solemnitas autem, cum sit introducta iure positiuo, cap. vnico de voto, lib. 6. tolletur etiam potestate Ecclesiastica, & præterea, cum materia voti obedientiæ sit promissio facta homini, hoc est, Prælato, & ipsi Pontifici, quæ promissio confirmatur voto, non accepta, aut reiecta promissione, cessat obligatio voti obedientiæ; ea autem cessante, cessat etiam obligatio pau-



pertatis, & castitatis; quæ tantum in eo statu promissa sunt; huius enim textus sensus est, Religiosum statum constare essentialiter tribus votis, paupertatis, castitatis, & obedientiæ ex institutione Christi, & ita non posse Pontificem facere, vt permaneat ille status, aliquo ablato voto, paupertatis, castitatis, seu obedientiæ; ita nouissimè Basil. Pontius in suo tract. de Sacramento Matrimonij, lib. 8. cap. 2. num. 13. &c.

99 Lo mismo dize Iulio Caponio, siguiendo à Barbosa, *discept. 121. num. 12.* ibi: *Et per hoc dicunt Doctores, quòd si Summus Pontifex concederet licentiam Religioso contrahendi matrimonium ex causa boni publici, vt plurimos fecisse legimus non per hoc remanet verus Religiosus, sed per hanc dispensationem fit de Monacho non Monachus, vt dicit Azor part. 1. lib. 12. Moraliũ, cap. 7. quæst. 1. Sanchez de matrim. lib. 8. disput. 8. num. 7. & 10. & alij allegati per Barbosam in dict. cap. cum ad Monasterium, &c.*

100 Y en la *discept. 275. num. 42.* ibi: *Et sicut Summus Pontifex non potest dispensare vt Monachus sit Monachus, & habeat vxorem in sensu composito, vt benè negauit S. Thomas 2. 2. quæst. 88. artic. 11. licèt possit facere, vt exeat Monachus de Monasterio, & vxorem ducat, quòd voluit S. Doctor in 4. dist. 38. p. 1. art. 4. ad 3. quo sensu intelligitur Innocentius III. in cap. cum ad Monasterium, de statu Monachorum, ac plurimis exemplis fundauit Azor. tom. 1. Moralium, lib. 11. cap. 7. Faustus lib. 3. de tribus votis, quæst. 3. qui de Modernioribus loquitur præsertim de Gregorio XIII. dispensante in quodam Religioso Capuccino, Sacerdote, & Prouinciali eius Religionis, Fratre Cardinalis Loisæ Galli, vt matrimonium contraheret, quas etiam dispensationes vltra Lezanam consult. 11. refert Pirrus Coradus lib. 8. de dispensat. Apostolicis, cap. 10. num. 27. & licèt aliqui causam publicam in Papa dispensante requirant, vt in casu Ramiri Regis Aragoniæ, Casimiri Regis Poloniæ, & Constantiæ Regis Siciliæ filiæ, scilicèt Regnorum conseruationem, tranquilitatem, & pacem, &c.*

101 El Padre Diana *volum. 10. tract. 12. miscelan. 2. resol. 1.* disputando si el Papa puede dar licencia à vn Cavallero de S. Iuan para que haga transito à alguna de las tres Ordenes Santiago, Calatrava, ò Alcantara, explicando la doctrina de Santo Tomàs, dize, ibi: *Vndè ex his ego numquam persuadere mihi potui, Sanctum Thomam hanc authoritatem Romano Pontifici negasse; sed solum docuisse, vt optimè Caietanus annotauit, Romani Pontificis authoritate fieri non posse, vt quis sit Religiosus, & coniux, vel dominium*

ha-

habeat; pugnat enim cum natura Religionis; coniugij, & dominij vsus. At Pontificia authoritate fieri potest, vt Religiosus desinat esse Religiosus, & sic matrimonium contrahat, & res vt proprias possideat. Y *Consulto*, y por no molestar se omiten otras innumerables autoridades.

102 Por cuya razon es proposicion cierta, que el que haze voto de Religion, aunque cumpla con tomar el Abito de Freyle, ò Canonigo de qualquiera de las tres Ordenes Militares, no cumple tomandole de Cavallero Militar, Sayro *in Claui Regia, lib.6. cap.9.num.10.* Fr. Vicente Candido *tom.2.disquisit.15.* el P. Luis de Torres *part.1.de su Theologia Moral, cap.47.dubit.7.* el P. Tomàs Sanchez *tom.2. de los Preceptos del Decalogo, lib.4. cap.16. num.11.*

103 Ni se deve omitir lo que dize el Padre Fr. Iuan Martinez *disc.9. §.12. n.94.* ibi: *Pues si estos Caualleros fueran con propriedad Religiosos, no se incorporaran en el Gouierno de la Corona Real, como no se incorporan los Caualleros de San Iuan.*

104 *Y se añade nueua fuerça à esta consideracion quando vemos, que puede llegar la administracion de estos Maestrazgos à señoras Infantas, ò Princesas. Y si acaso (lo que Dios no permita) tocare la Corona de estos Reynos à Señora, en este accidente ya se vè el reparo que seria, que vna Señora, aunque persona Real, fuesse Prelada, y Superior à los que con propriedad, segun estos Autores dizen, son verdaderos Religiosos, &c.*

105 Y esta razon de ser su Cabeça, y Gran Maestre secular, hizo notable peso à Cevallos *de cognit. per viam violentiæ, quæst. 149.num.17.* ibi: *Quæ sententia confirmatur ex eo, quia Secularis, & non Ecclesiasticus, est Caput dictarum Religionum, & Magnus Magister Ordinum, prout est noster Rex Hispaniæ, quia est Magister Ordinis S. Iacobi del Espada, Alcantaræ, Calatrauæ, Sanctæ Mariæ de la Merced, & tanquam Rex Portugaliæ est Æques Ordinum Iesu Christi, & tanquam Dux Burjundiæ habet Ordinem Æquitum Aurei Velleris, que llaman del Tuson, & etiam est Magister Æquitum de la Vanda, vt tradit Camillus Borrellus de Regis Catholici præst. cap.74. ex num.1. & 4. Ex quibus rationibus manifestè deducitur dictos Milites coram Iudice seculari esse conveniendos, cum Caput suæ Religionis sit seculare ne membra discedant à Capite contra iuris Regulas, &c.*

106 Luego bien comprobado queda que no son verdaderos Religiosos, y que no es razon estimable para pretender que lo

sean

sean no haziendo los tres votos substanciales absolutos, como deven ser, pues los que hazen no son los que son de la essencia del estado Regular, ni el Abito es de Religioso, sino es vna cosa honorifica, y señal de dignidad, antes que de Religion; y assi dize el P. Fagundez *lib. 5. cap. 20. num. 9.* que despues de la dispensacion de los votos de castidad, perpetua pobreça, y rigurosa obediencia, ibi: *Mansit insigne honorificentissimum, non insigne Religionis, &c.* Iulio Capon *discept. 1206. n. 20.* ibi: *Vnde vota, quæ emittunt nō sunt illa quæ sunt de essentia status Regularis, nec Habitus est Religiosorum, sed quid honorificum, & signum dignitatis potius quam Religionis.* Diana *tom. 2. Moralium, tract. 2. resol. 64. vers. Deinde, & Baldus in leg. officia, C. de Episcopis, & Clericis, & Ancharrano in cap. ea quæ, de Regularibus, num. 20. &c.*

107 Y las Encomiendas, y los Abitos oy mas es premio, y honra que su Magestad quiere hazer, que no acto dirigido à Religion. El mismo Capon *vbi proximè, num. 21.* ibi: *Tenet Molina tom. 2. de iustit. & iure, disp. 141. col. 3. litt. A. & vbi dicit: Hodie Commendas, & Habitus præmia Militum effectus esse, & honoris gratia, non autem vt Religioni seruiant à nobilibus procurari, & respondet ad motum proprium Pij V. dicens in Hispania non fuisse receptum, &c.*

108 Con que si el ser de verdaderos Religiosos los Cavalleros de las Ordenes Militares consiste en la observancia essencial de los tres votos, obediencia, castidad, y pobreça, y estos estàn ya quasi absolutamente abrogados, no se puede pretender les aya quedado el ser de verdaderos Religiosos; y se puede dezir muy propriamente lo que el texto *en la ley vnica, Cod. de Latina libertate tolenda,* ibi: *Satis absurdum est ipsa origine rei sublata eius imaginem derelinqui*; y ni observan el instituto de Militar en la forma para que fueron destinados, ni tienen estos otra cosa alguna especial, que la demàs Nobleza, y ya *quasi abolita sunt omnia.* Y de esto se harà mas evidencia en este discurso, satisfaciendo los fundamentos contrarios, y proponiendo innegables consideraciones.

Satisfacese à las Bulas.

109 NI Subsiste, ni puede dar razon para el ser de verdaderos Religiosos, el fundamento que por firme hazen en las Bulas Apostolicas; y para que este se desatienda, como le han desatendido la gran suma de Autores, y doctrinas, que

en

en apoyo nuestro hemos citado, se deve advertir, que no es el assumpto disputar si son verdaderas Religiones; y la question es como la propone el Padre Mendo *de Ordinibus, disq.2.quæst.2.n.23.* ibi: *Cum hoc tamen stat controuersia de Æquitibus, nam aliud est Religionem aliquam esse approbatam, & propriè talem; aliud esse propriè, & strictè Religiosos omnes eos, qui sub eius obedientia militauit.* Y prosigue, ibi: *Quare contentio in præsenti non est de Ordinibus Militaribus secundum se sumptis, sed solum de Æquitibus; nam Fratres Clericos exemptos esse à iurisdictione Regia, & gaudere priuilegio fori est manifestum, &c.* Y assi el ser verdaderos Religiosos se verifica en sus Clerigos, y Canonigos de ellas, y que hazen absolutamente los tres votos de pobreça, castidad, y obediencia: pero lo que negamos es, que el Cavallero que no haze, como se haze en otras Religiones, absolutamente los tres votos, y que se casan, sean verdaderos Religiosos; y aunque los que han escrito por las Ordenes afirman ser esto literal de las Bulas, es cierto que se engañan. Y el Padre Fr. Iuan Martinez *discurs.9. §.10.* satisface diziendo, *num.5.* ibi: *La primera es, negando todo el assumpto, y fundamento, porque los Romanos Pontifices en todas estas Bulas, ni en ninguna de ellas han resuelto esta dificultad, ni han tratado este punto expressa, ni directamente, ni hablan de proposito en esta dificultad; y assi en ninguna de las Bulas se dize, que estos Caualleros que se casan son propria y essencialmente Religiosos, como los que guardan absoluta castidad, y viuen en sus Conventos; que es la dificultad que tratamos.*

110 Y despues en el *num.6.* refiere la autoridad de tanta veneracion, como la del Padre Suarez *de Religione, tom.4.lib.1.cap.4.num.11.* ibi: *Has latè, & eruditè adducit Didacus Mota lib.1. illius operis, & in lib.2. earum verba doctè expendit, & ideò pauca hic attingam. Solum adverto, in eis numquam expressè, directè, & quasi ex instituto tractari, an talis sit vera Religio, nec ne; sed solum sub nomine Religionis sæpius significari.*

111 Compruebase esto mismo por la autoridad de Mario Altero *tom.1. disput. lib.5. disput.22. cap.2.* que dize, ibi: *Quòd si Summus Pontifex in suis litteris, & Constitutionibus Militares Ordines appellat simpliciter Religiones fortasis; hoc ideò fit, quia constant ex Clericis, & Militibus castitatem simpliciter profitentibus, qui voto paupertatis, & obedientiæ adstricti in domicilijs commorantur, ac vivunt, Magistri, seu Prioris potestate subiecti, &c.*

112 Lo mismo dize Agustin Barbosa *de iure Ecclesiastica,*

lib.3.cap.7.num.27.versic.Verum, ibi: *Nec refert, quòd in Constitutionibus Apostolicis, & Bullis istorum Ordo, Religio frequenter appelletur, quia non negamus Religionem esse, sed solum non esse propriè talem, vt licèt respondeat aliquis verba illa intelligi opportere verè, & propriè adhuc replicabimus secundum omnem proprietatem, Ordinem ipsum, Religionem appellari, quia in huiusmodi Religionibus non solunt reperiuntur Milites, sed etiam Clerici, & Moniales castitatem simpliciter profitentes, & in Collegijs, seu Conventibus commorantes; quare proprijssimè Ordo ipse, qui ex his omnibus constat Religio dicitur; vndè ex his omnibus colligitur præfatos Milites, licèt aliquo modo participent aliqua pertinentia ad statum Religionis, non tamen simpliciter dici posse Religiosos, sed secundum quid.*

113 Conviene Iulio Caponio *discept.121.num.13.*ibi: *Quod si interdum in Bullis, & Constitutionibus Apostolicis istorum Ordo, Religio appellatur; Respondeo id esse impropriè, & abusiuè, & licèt aliquo modo participent de aliquibus pertinentibus ad statum Religionis, non tamen simpliciter possunt dici Religiosi, sed secundum quid, ex S.Thom. 2.2. quæst.186. art.6. ad 5. Sotus, Sarmientus, Lasarte, Gironda, Nauarrus, Aragonia, Aceuedus, Emmanuel Sà, Valencia, Azorius, Molina, Petrus Ledesma, Martha, Iacobus de Grasis, Molfesius, Moneta, & alij, quos refert, & sequitur insignis Barbosa Iunior dict.cap.7.num.17.in fine, &c.*

114 Y en lo respectivo à Bulas, es de notar, que aunque las tengan, y aprobacion Apostolica, con cierto modo, y forma que les estè dado, no por esso se les constituye en ser de verdadera Religion, y Eclesiasticos, si faltan los votos substanciales, que constituyen el ser de verdaderos Religiosos. Son puntuales autoridades las de Greg.Lopez *in leg.1.tit.7.part.1.* ibi: *Praterea licèt isti habeant certum modum viuendi approbatum à Sede Apostolica, non ex hoc infertur, quòd sint verè Religiosi, vt ob hoc gaudere debeant dicto priuilegio, &c.* Iulio Capon.*discept.121.num.23.*

115 Reynoso *observacion 1. num.3.* ibi: *Proinde, rei vxoriæ prout cæteri, seculares inserviunt eosdem ambientes honores, easdemque facultates suæ soboli procurantes, quòd maximè à Religionis instituto distat. Paupertatemque, & obedientiam ferè solo nomine profitentur, ita vt verum sit dicere, illos iam hodie non promittere efficaciter (seu eo modo quem Religiosus status requirit) illa tria vota substantialia, nec propriè habere Regulam, sed potius quendam modum viuendi, licèt ille modus à Sede Apostolica approbetur, vt expressè*

pressè docet Abbas in rub. de Regularib. num.1. citans ad hoc Glossam in Clementina 1. de Religiosis domibus, super verbo Obedientiam, Glossam verbo 3. in Clementina cum ex eo, de sententia excommunicationis, idem Abbas in cap. causamque, num. 2. de iudicijs, & melius in cap. dilecta, num. 4. vers. In glossa 1. de maioritate, & obedientia, & in cap. cum olim, num. 7. circa finem, vers. 2. casu principali, de arbitris, &c.

116 Y el P. Fr. Iuan Martinez *discurs. 9. §. 9. num. 17.* dize lo que Reginaldo *tom. 2. de la summa, tract. 4. cap. 24. num. 365.* ibi: *Donde dize, que como no puede auer Religion perfecta despues del Concilio Lateranense sin aprobacion del Sumo Pontifice, aunque conste de los tres votos de pobreça, obediencia, y castidad, tampoco es verdadera Religion, aunque sea aprobada por el Pontifice, si no consta de los tres votos de absoluta castidad, pobreça, y obediencia; y que por que no la professan absolutamente estos Caualleros, no son propriamente Religiosos, &c.*

117 Y asi es vano el esfuerço que las Ordenes hazen en sus Bulas, y señaladamente en las de la Santidad de Clemente Octavo, y de Paulo Quinto, para la exempcion de fuero; porque como se dixo *suprà en los supuestos legales, num. 33.* no tuvieron execucion, y à instancia del señor D. Melchor de Molina, siendo Fiscal, se suplicò de ellas à su Santidad, y no tuvieron efecto, como lo confiessa el P. Mendo en el lugar que se puso en el numero citado, y el señor D. Iuan de Larrea *en la alegacion 64. en el num. 28.* dize: *Octauo nihil hanc sententiam poterunt elidere tot Bullæ Pontificum, quas suprà retulimus ad instantiam, & petitionem nostrorum Regum expeditas, quibus exemptio Æquitum Ordinum Militarium à iurisdictioni sæculari confirmatur, quæ prædictæ Bullæ non fuerunt admissæ, & receptæ in Hispania, &c.*

118 Y hablando destas mismas Bulas de las Ordenes Militares de España, dize Iulio Capon. *en la discept. 121. num. 34.* ibi: *Quòd cum dicta exemptio sit meri iuris positiui, si moribus vtentium non recipitur, non peccant contrarium facientes, imò quod dicta exemptio tamquam præiudicialis Regibus, & Dominis absolutis in quorum Regnis, & Statibus, fiunt tales Æquites non videtur admittenda, quia quæ pertinent ad exercitium Religionis possunt fieri in præiudicium domini, sed non in alijs, ex regula text. in leg. ad scriptitios, C. de Sanct. Episcop. & text. in Auth. ad scriptitios, cum Auth. seq. C. de Episcop. & Cleric. &c.*

119 Y asi no aviendo avido, como no ay, la recepcion en su ori-

origen, en la forma que se puede dezir; y aviendo la observancia contraria, no deve estarse à su contenido para la resolucion de las causas por lo que en ellas se contenia: porque no solo las leyes Civiles, sino las Pōtificias, si no han sido recibidas por el vso, no obligan proposicion, que latamente funda el señor Salgad. *de suplication, part.1. cap.2. sex.3. per tot. à n.114.* y esto no admite la mas leve disputa, si aviendo sido conseguidas estas Bulas à instancia de los señores Reyes, ò como tales, ò como Grandes Maestres, que pudieron no vsar de la gracia que les huviessen concedido los Sumos Pontifices, Cancer. *lib.1. variar. cap.8. n.117.* Rosent. *de feudis, cap.9. conclus.40. à num.22.* D. Salgad. *in labyr. 2. part. cap.5. num.54. & cap.10. num.94.* D. Iuan del Castillo *de alimentis, cap. 64.* ibi: *Omnis concessio ad fauorem alicuius emanata intelligitur, si ea vti vellit, &c.*

120 Demàs, que en su Magestad ay dos representaciones: vna de Rey, y otra de Gran Maestre, por la incorporaciòn en la Corona, sin confundirse la vna con la otra, *leg. tutorem. de his quibus vt indignis, leg. si Consul, ff. de adoptionibus, cap. à collatione, de electione, in 6. cap. cum inter vniuersas, de electione,* que es decretal de Innocencio Tercero, que siendo tutor del señor Rey de Sicilia Federico Segundo, y governando como tutor el Reyno, avia en èl dos representaciones: vna, de prestar el assenso como Rey para las elecciones, como Patron que era de las Catedrales de su Reyno; y otra, como Pontifice para confirmarlas: como lo observa sobre este texto el señor D. Man. Gonç. *num.5.* y el señor D. Francisco Ramos *en el tratado de los Obispados de Portugal, proposicion vltima, §.5.* Reynoso *obseru. 54. num.5.* en los proprios terminos, ibi: *Non est novum, aut inconveniens vt vna Regis Administratoris Militiarum persona duarum vice fungatur, vnamque Regis personam Secularem, alteram Magistri Ecclesiasticam repræsentet, &c.*

121 De aqui proviene ser necessario el concurso de las voluntades por diferentes representaciones; pues aunque su Magestad pidiesse como Gran Maestre, pudo no vsar como Rey, D. Salcedo *de lege politica, lib.1. cap.18. num.20.* ibi: *Duplex actus designatibus voluntatis necessarius est ad virtutem operationis, ne ex simplici executione iniuria fiat alteri iurisdictioni, quæ sub vnico præcepto comprehendi non potest ratione diuersitatis, ac diuiduitatis potestatum inhærentium subiecto, nec ex illo violata, seu vsurpata credetur vna ex duabus potestatibus præcipuè temporalis, &c.* En terminos proprios de Rey, y Gran Maestre, D. Solorçan. *lib.3. de Indiar.*

diar. gubern. cap.23. tom.2. num.37. y *de iure Indiar. tom.1. lib.2. cap.21. à num.6. ibi optimè*; y esto mismo el P. Mendo *de Ordinib. Militarib. disquisit.2. quaest.2. num.53.* diziendo no perjudica à la jurisdicion Real lo que haze como Gran Maestre, pudiendo como Rey contravenir, sin quedar obligado à lo que tiene hecho, perjudicando su jurisdicion Real.

122 Y que lo que por vn respecto se aprobò, se pueda reprobar por otro, y que lo que su Magestad hizo como Gran Maestre, pueda reprobar como Rey, no admite duda; y dize Tiraquel. *de nobilitate, cap.28. n.15.* ibi: *Ex hoc quoque natũ videri potest, quòd in iure nostro dicimus nos reprobare posse, quòd aprobauimus diuerso respectu, licèt non eodem, leg. Pomponius, ff. de negotijs, leg.3. §. vltimo, ff. rem ratam haberi, & leg. cum interdicto, C. arbit. tutel. & tradit Baldus per illa iura, in cap. Vintoniensis, paulò ante final de electione, & vt proprius ad rem nostram accedamus, Bald. post Ioann. Andraeam in cap. ad suplicationem, de renunt. Par, inquit pari praestet reuerentiam, & obedientiam diuersis respectibus, leg. sed si haec, §. si liberta, ff. de in ius vocando, leg. eius qui in Prouintia, in fine, ff. si certum petat. leg. apud eum, ff. de manumiss referuntque hoc diutius fuisse litigatum inter Patriarcham Antiochenum, & Archiepiscopum Nicosiensem, sed & idem Bald. in cap. cum inferior in princip. de maiorit. & obedientiae asserit, quòd quis potest esse, & superior, & inferior altero, diuersis respectibus per dict. §. si liberta ad quòd, facit textus in cap. sanè, vbi non, Pan in 3. not. de officio delegati, & in cap. à collatione, & ibi Glos. in verbo Praelatus, de appellationibus, lib.6 &c.*

123 Con que parece ser punto segurissimo no contenerse en las Bulas lo que los Cavalleros pretenden; y demàs de las razones propuestas, y que se propondràn en su exclusion, bastava el vèr tanto numero de Autores que afirman lo contrario; y si se contuviera, nadie lo huviera podido negar, ni huviera disputa.

Satisfacese à el punto de que à lo menos son Religiosos, secundum quid, y personas Eclesiasticas.

124 NO pudiendo mantenerse en el impossible intento de ser verdaderos Religiosos los Cavalleros casados de las Ordenes Militares, les queda el recurso de que lo son, *secundum quid*; y que esto es bastante para tenerlos por personas Eclesiasticas, y gozar del privilegio del fuero; pero esto tiene

tan poco fundamento como lo demàs, segun se demostrarà.

125 El que el ser Religiosos, *secundum quid*, ò impropríos no sea bastante para gozar de el fuero, como el que es, ò *simpliciter*, ò verdero Religioso, se comprueba con la consideracion legal, de que las palabras de la ley de el Canon, ò de la Constitucion, se deven entender en el natural propio, y verdadero significado, *leg. fideicommissum, ff. de conditionibus, & demonstrationibus, leg. ex ea parte, §. in insulam, ff. de verb. oblig. leg. final, C. de his, qui veniam ætatis impetrauerunt*, donde lo notan los Doctores; y refiriendo muchissimas autoridades, dize Don Iuan del Castillo *lib. 4. cap. 39. num. 12.* ibi: *Deindè, quòd verba in dubio, purè & simpliciter sint intelligenda; non autem secundum quid; & indè, quòd si dupliciter accipi possunt, simpliciter, & secundum quid, in dubio simpliciter accipi debent, & non secundum quid, &c.*

126 Y assi, no siendo los Cavalleros casados de las Ordenes Militares, *verè, & simpliciter* Religiosos, no pueden gozar de la exempcion, que està por los Canones, ò Constituciones Apostolicas dada à los Religiosos; porque esta calidad de Religiosos no se entiende en los que lo son *secundum quid*, se comprueba con lo que en explicacion de el texto del *cap. quamquam, de vsuris in 6.* dize Paulo de Castro *cons. 160. lib. 1. num. 2.* que no se comprehenden si no es aquellos *qui sunt propriè, & formaliter*. Y prosigue, ibi: *Et verba legis debent potiùs intelligi in significatos simplici, quàm in significato secundum quid, &c.* Egidio Velamera *cons. 6. num. 12.* donde dize: *Quòd prouisio beneficij per mortem titij, non verificatur in morte ciuili, & secundum quid, &c.* Antonio de Butrio *cons. 21. in fine*, vbi: *Quòd dispositio loquens de ciue intelligitur, de verò ciue, & simpliciter non secundum quid*; y Abad Panormitano *cons. 17. lib. 1. col. 2.* que afirma, que el Estatuto que permite à las mugeres disponer de sus bienes en caso de necessidad, se deve entender sin necessitar de consentimiento de otro, ni de decreto de Iuez, ni otra alguna solemnidad, porque ya no se dixera *simpliciter posse, sed secundum quid*; y Baldo en el *cons. 268. lib. 3.* dize: *Quòd si dispositio loquatur de Patruo intelligitur, de Patruo simpliciter, videlicèt de fratre Patris non autem de Patruo magno, quia non est simpliciter Patruus, sed secundum quid*: y esto mismo dize correr aun en privilegio favorable, Alexand. *cons. 97. lib. 2. num. 11.* y Baldo en el *cons.* referido *258. lib. 3.* dà por causal: *Quia si silaua accedit dictioni alterat significatum illiùs, quòd simpliciter dicitur, & non videtur dici de eo, quòd est commitatum alteratum, vel*

vel transfussum, como ni debaxo de la palabra hijos se cōprehenden los adoptivos, *leg. fideicom. ff. de cōditionibus, leg. si ita, 52. §. fin. de legat. 2.* porque no son verdaderamente hijos, quales *sunt illi, quos ipsi genuimus, cap. primo, gradu 35. quæst. 5. leg. quòd si nepotes, de testam leg. filio eum patre, ff. de liber. & posthum.* ibi: *Ne imagine naturæ veritas obumbretur, lege penultima, §. sed ne articulum, C. de adoptionib.* ibi: *Quasi imaginaria, &c.* y en el llamamiento de hermano viene solamente el que lo es en el primer grado, *sed non frater patruelis, vel frater consobrinus*; siendo la razon, que estos *non sunt simpliciter fratres, sed secundum quid*, Paulo de Castro *cons. 118 lib. 2.* Angelo *cons. 385. num. 3.* Gratian. *disceptat. 757. num. 15.* y en la apelacion de edad legitima, viene solamente la natural, y verdadera de veinte y cinco años; pero no la que es edad por dispensacion, *leg. fin. de his, qui veniam.*

127 Con otras muchas autoridades, y exemplares, que pudieran traerse, para que las leyes que hablan de alguna persona, ò cosa, no comprehendan à la que es *secundum quid*, y por no dilatar se omiten, y por la vrgencia, y prisa con que se me haze escrivir, que puedo con propriedad dezir lo que Ciceron *in Verram.* ibi: *Mihi enim properandum necessario est, vt omnia vobis quæ mihi constituta sunt posint exponere*, y no es lo mismo escrivir en esta forma que hazerlo, como dixo Quintiliano *Declam. 12.* ibi: *Diu in saturo ocio cogitata defensio*; y esta serà vna de las causas que disculpen las imperfecciones de este papel; siendo de tan poco fundamento el ser Religiosos *secundum quid*, que explicando Miranda *in Manuale Prælatorum quæst. 10. art. 4. concl. 2. circà finem* la doctrina de Santo Thomàs *2. 2. quæst. 186. art. 4. ad tertium*, dize, que en aquella palabra *secundum quid* quiso dezir el Santo: *Quòd sint Religiones nomine tenus*; y que lo mismo sintieron Bartul. y Baldo en la *ley 1. ff. de pœnis*, donde dixeron: *Quòd in his, & similibus Religionibus videtur potiùs esse quædam aparientia in habitu, quam existentia, & realitas in effectu.* Vease, pues, como à lo que es *nomine tenus* le puede competir lo mismo que à el que es *verè, realiter, & cum effectu.*

128 Y tambien las disposiciones del Derecho, que hablan generalmente no cōprehenden el caso, ò cosa calificada, *cap. licèt, Canon. 14. cap. statum, 22. de electione in 6. cap. susceptum, de rescriptis lib. 6.* latè Geronimo Gonçalez *in regula 8. glos. 9. in principio*, Castillo *cap. 39. num. 13.* vbi: *Quòd verba intelliguntur de actu simplici non qualificato, &c.*

Es

129 Es tambien eficaz fundamento, en comprobacion de lo que se và fundando, que los Clerigos de menores Ordenes se reputan personas Eclesiasticas, por la Orden que reciben; pues componiendose de los siete grados, que son *Ostiarius, Lectoratus, Exorcistatus, Acolytatus, Subdiaconatus, Diaconatus, & Presbyteratus*, tienen los quatro primeros, y se llaman Clerigos, *cap. Clericus, 21. dict. cap. cum contingat, de ætate, & qualitate Ordinandorum*, Barbosa *de iur. Eccles. lib. 1. cap. 33. num. 3.* y como dize el mismo Barb. *tractatus varij appellatiuo, 51. num. 1.* ibi: *Quòd Clerici prima tonsura veniunt in lata significatione in appellatione Clericorum*, esto no es bastante para que gozen del privilegio del fuero, como con efecto no gozan, no teniendo Beneficio, ù otra circunstancia de la que establece el Santo Concilio *in cap. 6. sess. 23. de reformat.*

130 Luego no es buena consequencia, aunque no son Religiosos verdaderos, *attamen* son personas Eclesiasticas, y por esto han de gozar del fuero; porque tambien los Clerigos de menores Ordenes *lato modo* son Clerigos, y personas Eclesiasticas, y *attamen* esto no les basta para gozar del privilegio del fuero *adhuc*, que son *Milites Cœlestiæ Militiæ*, como por de el que tiene aun solo primera tonsura, que se reputa por tal, lo dize Prospero Fagnano *in cap. cum contingat, de ætate, & qualitate Ordinandorum, num. 129. ex cap. Christianis, 11. quæst. 1. cap. degradatio, de pœnitentia, in 6. cap. nullus Episcopus, 53. distinctione.*

131 Viene aqui con gran propriedad lo que dize el Padre Fr. Iuan Martinez *disc. 9. §. 8. num. 126.* ibi: *Pero la imperfeccion, ò latitud con que dizen sus mismos Autores, que professan estos Cavalleros los tres votos, es preciso que constituya en ellos imperfeccion essencial en el estado, y assi no pueden llegar à ser perfecta y propriamente Religiosos, como aquellos que perfecta y propriamente hazen estos tres votos, como se hazen en las demàs Religiones: y assi por todos tres votos no llegan à participar la perfeccion de la essencia de Religion; y quien no participa la perfeccion de vna essencia, no es propria y verdaderamente sugeto de aquella essencia: como si vn hombre no participasse perfectamente la essencia de hombre, no seria perfecto hombre, aunque tuviesse algunas calidades, ò propriedades humanas.*

132 Para que este ser improprio de Eclesiastico, que se les quiere dar, no sea bastante para la exempcion de fuero, ay las puntuales autoridades ya referidas, que dizen, que *potius laicis, quam*

Cle-

 71

Clericis assimilantur, & quod ob id non gaudent priuilegio fori; y no pueden gozar siendo abusivamente Eclesiasticos; & vltra eos Caponio *discept. 121. n. 17.* ibi: *Non nisi abusiuè inter personas Ecclesiasticas tales Milites ponuntur ergo, nec fori, nec Canonis gaudent priuilegijs, vt benè, &c.* y refiere muchas autoridades.

133 Conduce para este fin el *consejo* 7. de Iuan Calderino *sub titulo de iudicijs, & foro competenti*, donde puesta la question *an Fratres de Pœnitentia, id est, Tertio Ordine Sancti Francisci gaudant priuilegio Canonis si quis suadente, vel priuilegio fori, vt non possint conveniri, nisi coram Iudice Ecclesiastico, vel quoad bona, & collectas, sicut alij Clerici, vel Ecclesiasticæ personæ.* Por la afirmativa dize, ibi: *Ad partem quod gaudeant adducitur Clementina cum ex eo, de sententia excommunicationis, cum ipsorum Ordo sit per Sedem Apostolicam approbatus, vt ibi notatur, & in Clementina 1. de Religiosis domibus. Item à denominatione à qua argui potest 93. dist. Dominus qui sint legi per tuas. Vocantur emissi Fratres continentes, sed continentes sunt personæ Ecclesiasticæ 27. quæst. 1. vt lex continentiæ, ergo. Item denominantur in dicta Clementina cum ex eo, Fratres de Pœnitentia: sed dicit glossa 17. q. 1. quisquis quod pœnitentes sunt personæ Ecclesiasticæ: ad quod allegat. 11. q. 1. aliud. Pro hac parte facit 2. Io. quod Eremita, qui non est alicuius Ordinis approbati per Sedem Apostolicam, gaudet priuilegio Clericali. Hæc num. 1. quæst. 16. qui verè, fortius ergo videtur dicendum de istis, cum sint approbati, vt dixi.*

134 Y su resolucion en esta duda es: *Sed contrarium puto, & dico, quòd ipsi non sunt personæ Ecclesiasticæ strictè, & propriè loquendo, & non gaudent aliquo dictorum priuilegiorum, quibus gaudent alij Clerici, vel Religiosi.* Y prosigue: *Cum ergo careat substantialibus caret Religione.* Y conviene con esto lo que dize Guilielmo de Monte Lauduno *in Clementina cum ex eo, de sentẽtia excommunicationis*, que hablando de la Tercera Orden, que instituyò nuestro Padre San Francisco, en esta forma: *Tertiò volens circa coniugatos, & alios laicos, seu Clericos prospicere constituit Ordinem Tertium, qui dicitur Continentium, vel de Pœnitentia, vt infrà patet, sed isti profitentur Regulam B. Francisci datam Tertio Ordini approbatam per Nicolaum Papam Tertium, cuius approbatio declarata est hodie per istum Papam Ioannem XXII. approbata prout ambas confirmationes sub Bullis vtriusque Pontificis oculis propris conspexi, & sic meritò cum eiusdem Ordinis sint, non est mirum si magis afficiuntur ad ipsos.* Y concluye: *Quare concludo, quòd*

M *nec*

nec in persona, nec in rebus gaudent priuilegio Clericali.

135 Y el Abad Panormitano *en el capit. nullus, de foro competenti, en el num.* 11. el motivo que alli dà para que no gozen los Cavalleros de Santa Maria de que alli và hablando, es el que expressa, ibi: *Non tamen sunt veri Religiosi*; y assi se vè, que es menester ser verdadero Religioso para gozar del privilegio del fuero, pues como subsiguientemente dize, ibi: *Sed isti non possunt dici Clerici, ex quo non habent Ordines, nec pleni conversi sicut requirit illa littera, cum non sint dediti contemplationi, & orationi, sed involuuntur negotijs secularibus magis, quam Ecclesiasticis*: y mas abaxo dize, que *si non detur Ordo, vel plena conversio dicuntur laici, vndè eximuntur à iurisdictione Imperatoris*; manifestandose por esto, que no aviendo exempcion por Orden, y pretendiendola por Religioso, es menester ser verdaderamente Religioso, y verdaderamente converso con la professsion absoluta de los tres votos.

136 Hazese tambien manifiesto el no poder tener los privilegios, y prerrogativas de Religioso, el que no es propria y essencialmente Religioso; porque no se dize tal, aquel que no es simplemente tal, *leg. 1. ff. de donat.* Bartul. *in leg. maritus, §. legis Iuliæ, ff. ad legem Iuliam, de adult.* Bald. *in leg. adoptivum, §. patronum, ff. de in ius vocando*, Alex. *cons. 128. col. 1. in fin. vol. 2.* D. Larrea *alleg.* 108. *n.* 4. ibi: *Quia non dicitur propriè tale, quòd est tale secundum quid.* Castillo *cap. 39. num. 12.* ibi: *Quia quid non dicitur propriè tale quod est secundum quid, non autem est simpliciter tale, &c.*

137 Y aun ya no son estas Ordenes lo mismo que fueron en su origen, porq̃ ya està como insita en ellos la potestad del casarse, que no tenian; y por la alteracion tambien en los otros dos votos perdieron el ser Religiosos verdaderos los casados; y como toman la calidad tan contra el estado Religioso, como el casarse, y tener proprio y verdadero dominio en las cosas, y tan proprio de seculares, se transfundieron ya en aquesta naturaleza, por la regla de que *qualitas adveniens enti, qualificat novum ens, & illud in diuersa specie ponit, leg. ius ciuile, ff. de iust. & iur.* de cuyo texto se deduce, *quòd si ius positivum accedit iuri naturali, facit illud desinere esse ius naturale, & est ius positivum, & ciuile*, Bald. *cons.* 318. *num.* 8. *lib.* 1. Menoch *cons.* 35. *num.* 13. Gonçalez *regul.* 8. *gloss.* 9. *num.* 9. ibi: *Qualitas quæ superveniens enti reponit illud in diuersam speciem, &c.* D. Larrea *allegat.* 108. *n.* 6. ibi: *Et qualibet differentia adveniens generi, constituit speciem diuersam, vt communi vsu loquendi, & appellatione non comprehendatur, &c.* Ciriaco

con-

controuers.21.num.49. Reynoso *obseru.72.num.11.* ibi: *Quoniam qualitas noua adveniens enti novum ens constituit,& in diuersa specie reponit illud, cap.cum Marthæ, §.quæsiuisti, de celebrat. Missarum,&c.* Y dixo Bald. *en la ley Æmilius,num.13.ff.de minoribus, Quòd natura impropria,non dicitur natura, quia est alterata.*

138 Deverase persuadir qualquiera à esto mismo, si carga la consideracion en vèr en que estè alterado el ser, y estado Eclesiastico, y Religioso; porque si el ser, y y substancia de èl consiste en los tres votos, que absolutamente se deven guardar, y estos no se guardan, porque la obediencia ya à ningun acto està reducida, la pobreça menos, porque tienen tan proprio,y absoluto dominio como todos los demàs Seglares: la castidad no la tienen, porque se casan sin discrepancia alguna, tampoco, mas que en la promesa de castidad conjugal, que por derecho de la naturaleza estàn los hombres obligados à guardar: luego si esto es innegable, tambien lo es que la alteracion ha sido en parte substancial de Religion; siendolo, no pueden quedarse Religiosos Eclesiasticos, ni personas Eclesiasticas;porque por la adicion,ò alteracion en la substancia, se passa à otro ser,y naturaleza, Geronimo Gonçalez *in reg.8. glos.9.n.11.* donde aviendo afirmado, que por la calidad sobreviniente se toma otra naturaleza, dize procede esto ciertamente, ibi: *Quãdo additio est in substantialibus, aliàs secus,Bart.& Paul. in dicta leg.ius ciuile,num.fin.Ias.num.1.cum sequentib.Casad.decis.33.num.1.super regulis, Decio in cap. de causis, num. vers.2. prædicta conclusio de officio delegati,Caputaquen. decis.16. num.4. & decis.17.num.2.part.2.idem Caputaq. decis.60. num.1. & per totum eadem parte 2. Vbi fuit resolutum, quòd gratia noua, dicitur, quando fuit aliquid additum, seu mutatum in substantialibus.*

139 *Nec est aliud in contractibus,nam nouus contractus dicitur,quãdo aliquid in substantialibus alteratur,* Corneus *cons.235. num.9.lib.2.* Cesar de Grasis *decis.1.num.31.& 32.de confessis.*

140 *Et noua dicitur locatio, quando aliquid de nouo illi additur in substantialibus,leg.cum in plures, §. leg.dicta, ff. locati, leg. Valerianus, ff.Prætor.stipulat.* Tiraquel. *de retractu lignag. §.1. glos.18.num.55.* vbi plura Rota *decis.160.num.9. part.2. diuersorum, &c.*

141 Es proprio el simil de lo que sucede en los feudos, que teniendo estos *à iure* calidad,y naturaleza propria; si bien pudiendose alterar por el pacto,ò investidura, *cap.1.de duob. fratrib.* si

la

la alteracion fuere en parte ſubſtancial, *corrumpitur tunc naturæ feudi*, Cardin. Luca *de feudis, diſcurſ. 44. num. 8. Vbi quòd natura feudi mutetur, vbi alteratio eſt circà ſubſtãtiam feudi*; y en la ſuma del tratado de los Feudos, *num. 23.* ibi: *Non omnis tamen conſuetæ naturæ feudorum alteratio, feudalem qualitatem corrumpit, atque diuerſam allodialem imprimiti; ſed quando eſt circà eſſentialia, vel talia naturalia, quòd ſine eis feudum non videtur, &c.*

142 Proviniendo de eſta alteracion la incluſion, ò comprehenſion de perſonas; porque eſtando alterada en la ſubſtancia la naturaleza de los feudos, ſuceden las hembras, Cardin. Luca *de feudis, diſcurſ. 6. num. 2. & diſcurſ. 50. num. 14.* ſiendo aſsi, que no es regular el que las hembras ſucedan, *cap. 1. §. filia, de ſucceſsione feudi*, Surdo *conſ. 502.* Giurba *de feud. prælud. 6. num. 19.* Roſental *de feudis, cap. 7. concluſ. 33.* y del miſmo modo no ſucediendo los Clerigos en los feudos, *quæ ſunt recta, & propria*, ſuceden en los improprios, *quæ idem important, ac emphiteuſim*, Cardinal. Luca *de feudis, in annotat. ad diſcurſ. 17. num. 2.*

143 Si ſe diſcurre por las reglas de calidades contrarias, como ſon las que concurren en los Cavalleros caſados de ſeglares, y las que quieren concurren de Ecleſiaſticos, no parece avrà quien pueda, ſino es con conocida improbabilidad, negar que ſean mas las que tienen de Seglares, que de Ecleſiaſticos, y Religioſos; y ſiendo aſsi, entra la regla *quòd mixtum regulari debet à qualitate, & ſimplici potentiori, leg. generaliter, ff. de fideiuſſorib. leg. & habet, ff. de tut. leg. quæritur, ff. de ſtatu homin. vbi repetentes, & in leg. 2. ff. de verb. ſignific.* D. Iuan del Caſtillo *cap. 134. num. 21.* Roxas *de incompatibilitate, part. 2. cap. 3. num. 52. & 53.*

144 Cierraſe eſte diſcurſo con lo que arreglado à los miſmos Canones enſeña el doctiſsimo P. Suarez, pues tratando eſte punto de la exempcion de fuero *adverſus Regem Angliæ, lib. 4. cap. 27. num. 2.* propone dos generos de perſonas; vno de Clerigos, *ad quod requiritur Ordo Sacramentalis*; otro de *Monachis*: y eſtos, aunque *in eis nulla requiritur Ordo* para gozar; pero es requiſito, *quòd habeat Sacrum aliquod ſtatutum per quem perſona Deo ſpecialiter dicatur*; y en el *cap. 29. num. 2.* por lo literal del *cap. duo ſunt genera, 12. quæſt. 1.* dize: *Comprehenduntur perſonæ Diuino Officio, & contemplationi, & orationi mancipatæ*: y en el *num. 7.* la cauſal que dà para el goze del fuero, es, ibi: *Convenit perſonis Eccleſiaſticis eo ipſo, quòd ſacræ, & Deo dedicatæ ſunt.* Veaſe, pues, ſi cabe en la razon aplicar eſtas calidades preciſas à los Cavalleros caſados.

En

73

145 En este mismo *cap.29.del lib.4.en el num.5.* aviendo dicho, que *vel Ordo, vel Monachatus*, son los medios de conseguir exempcion, llegando al punto de Religiosos, dize: Gozarà el que professare lo necessario para ser constituìdo en el ser, y estado de propio y verdadero Religioso, ibi: *Iam verò interrogandum occurrit, quæ personæ non ordinatæ sub hoc genere personarum Ecclesiasticarum venire, aut comprehendi censeantur. In quo puncto in primis certum est omnes Religiosos, & Religiosas professas sub hoc membro comprehendi, siuè Monachorum, siuè Regularium, siuè Religiosorũ nomine significentur, & in hoc omnes Doctores conveniunt, quia est in iure manifestum. Vndè rectè dixit Panormit. in cap.2. de foro compet. Duo maximè eximere personam à potestate Sæculari, ordinationem, & professionem. Addendum verò nunc est per professionem intelligendam esse, non solum illa quæ fit per vota solemnia, sed etiam illa quæ fit per vota simplicia ab Ecclesia approbata, & recepta ad constituendum verum, ac proprium Religiosum statum: nam sicut tales personæ sunt verè Religiosi, ita æque primò, ac per se guadent eadem Ecclesiastica immunitate, &c.* Y assi el Padre Suarez siente, que el que no fuesse verdadero Religioso, no gozarà del privilegio del fuero.

146 *Vltra* de que si es cierto, como se fundò *à num.95.* que lo que obra la dispensacion para el matrimonio es de Religioso *facere non Religiosum*, como cabe el dexarle con calidad de Religioso *secundum quid*, y que no teniendo Orden para gozar, goze por Religioso, aviendo dexado de ser Religioso? Y à el Padre Andrès Mendo *de Ordinibus Militaribus, disquisit.2. quæst.2. en el num.22.* le hizo suma dificultad el conceder, que no eran verdaderos Religiosos, y dexarles al tiempo mismo con la calidad de personas Eclesiasticas, y que los que avian sentido esto, se oponian à lo establecido en el Santo Concilio por necessario, para gozar del privilegio del fuero.

147 Y assi esta calidad de Religiosos *secundum quid*, en que se quieren fundar, aunque la tuvieran, no es bastante para el fin presente, porque tienen mas calidades de Seglares; y por que lo que pretenden conseguir, no es vna leve prerrogativa, sino es el todo, y la mayor que pueden pretender, qual es la exempcion del fuero secular, que como es cierto, es mas que el privilegio del Canon. Pater Suarez *adversus Reg. Angliæ, lib.4. cap.27. num.24. & cap.29. num.7.*

N Pro-

Proponense las calidades, ò cosas que ay contrarias à la pretension de la Orden, y otras razones que convencen su intento, y le hazen impossible.

148 ES el argumento *ab effectu* de los mas concluyentes, porque como dixò Bald. *in rubrica de rerum diuisione, est probatio sensitiua, qua nulla est efficatior*; y assi se entrarà en el conocimiento de ver si los que dàn, y tienen calidades, y se executa con los Cavalleros actos que repugnen al ser de Eclesiasticos, y que convengan solo al de Seglares: porque si algo de esto se comprobasse, quedava decidida à favor de la jurisdicion Real esta controversia.

149 En esta consideracion, y descendiendo à la expression de lo que tienen de Seglares, y se ha executado, y executa con ellos, contrario possitivamente al ser de Eclesiasticos, es lo siguiẽte: Que los Eclesiasticos tienen exempcion de tributos en la opinion de algunos por Derecho Divino, y en la de todos por Derecho Humano. Levitici *cap. fin. cap. quamquam, de censibus, cap. generaliter, 16. quæst. 1. leg. placet, Cod. de Sacrosanctis Ecclesijs*, plurimi apud Bellet. *disquisit. Clericales, tit. de exemptione à muneribus*, ibi: *Clericis, ipsorum bonis, & rebus taleæ, munera, siuè collectæ, siuè gabellæ à laicis imponi non possunt; tàm iuris Diuini, quàm humanis sanctionibus, &c.*

150 Los Cavalleros de las Ordenes Militares professos, y Comendadores pagan tributos por razon de sus bienes, del mismo modo que los demàs Seglares nobles. Lasarte *de gabellis, cap. 19. num. 92.* Curia Filipica *lib. 1. Comertio terrestre, cap. 14. num. 17.* Cutelli *de prisca, & rec. Eccles. libert. lib. 2. quæst. 50.* Bobad. *lib. 2. cap. 19. n. 19.* Iulio Capon. *discept. 121. num. 6. leg. 8. tit. 18. lib. 6.* que ordenan paguen la alcavala; y para el fin presente basta el pagar vn tributo, aunque ò por su nobleza, ò por la indulgencia del Principe no contribuyan en otros. Luego no son (como en contrario se quiere) Eclesiasticos, que gozen como tales. Y nota el P. Fr. Iuan Martinez *§. 9. disc. 12. num. 83.* que pagan sisas, tributos, y demàs gabelas, como los demàs Seglares; y que no las pagan los Freyles Canonigos de estas mismas Religiones Militares. Y prosigue en el *num. 104.* ibi: *Y quando por el aprieto de las necessidades presentes se ha pedido à su Santidad Bula para que pague el Estado Eclesiastico, nunca se ha pedido para que paguen estos Cavalleros,*

lleros, porque siempre han seguido el estilo comun en esta parte; como los demàs Seglares, sin distincion ninguna.

151 Que las personas Eclesiasticas, ni en juizios civiles pueden ser convenidos ante las Iusticias Seglares, *cap. nullus Clericus, cap. nullus Episcopus, cap. placuit, 11. quaest. 1. cap. si diligenti, cap. Seculares, de foro competenti, cap. si Iudex laicus, de sententia excommunicationis, in 6.* y por la convencion se viola la inmunidad Eclesiastica, y se incide en las censuras del *capit. 15. de la Bula de la Cena,* Delbene *de immunit. tom. 1. cap. 7. dubit. 1.* y dize en el resumen del *num. 2.* ibi: *Omnes Clerici soluti beneficiati in Sacris constituti, & etiam in minoribus non beneficiati.* Con que todo lo comprehende, *sed sic est,* que de todas las causas civiles, *prout docet experientia,* de los Cavalleros professos de las Ordenes Militares conocen los Tribunales Reales; luego no son Eclesiasticos en forma, que sean exemptos de fuero secular.

152 Que el que no es sujeto à la jurisdicion Seglar, sino que es Eclesiastico, y del fuero Eclesiastico, no puede sujetarse à la jurisdicion Seglar; ni cabe sobre esto concordia, ni transaccion, porque por ningun pacto puede tal cosa hazerse, *ex vulgatis iuribus; sed sic est,* que en tiempo de la Magestad del señor Emperador Carlos Quinto se hizo la concordia con la Orden, y Cavalleria de Santiago, sujetandola en todo lo civil à la jurisdicion Seglar, y en muchas causas criminales: luego no son de la jurisdicion Eclesiastica, ni Eclesiasticos, exemptos como tales; porque à serlo, ni vn Monarca tan Catolico, ni vn Rey Christiano huviera hecho acto semejante.

153 Ni obstarà dezir, que esta concordia no està en observancia, porque lo contrario es certissimo; y demàs de ser la prueba de esto las competencias que cada dia se vèn determinar, que haze el que esto sea indubitado, dize de esta concordia el señor Larrea *allegat. 64. num. 24.* ibi: *Et multoties in casibus exceptis videmus Æquites Ordinum Militarium à Iudicibus Secularibus punitos, vt plurimis exemplis huius temporis confirmatur.*

154 Y prosigue en el *num. 26.* ibi: *Sed hanc concordiam observari suadetur, quia in ordinationibus Chancellariarum inserta est praedicta concordia, vt Regij Senatores eius tenorem sequi teneantur, vt constat ex ordinationibus Pincianae Chancellariae, lib. 1. tit. 1. pag. 8. vers. Que si los Comendadores, & ex ordinationibus Granatensis, lib. 1. tit. 7. §. 4. pag. 47.* eis verbis: *O rebeldes, y desobedientes à nuestros mandamientos Reales, y en qualquier manera que fueren cul-*

pan-

pantes, y causantes en ellas, que las nuestras Audiencias, y Iusticias Seculares los puedan punir, y castigar libremente, porque estos casos se reservan priuatiuamente de la Orden contra qualesquier personas, de qualquier estado, y preeminencia, ò dignidad que sean, que cometieren los dichos delitos, ò alguno de ellos, ò en qualquier manera fueren culpantes en ello.

155 De donde se deduce contra las Ordenes vna razon à que no puede darsele congrua respuesta, pues se vè que nuestros Reyes estàn mandando à sus Ministros, que voten en aquella forma; à cuyo precepto, como vassallos, deven estar rendidos guardando la ley que su Principe les ha dado, y segun ella, si como este recurso ha venido al Consejo, por estar en la Corte el Conservador, que estando fuera, huviera ido à las Chancillerias, huvieran alli de necessidad estimado dever en este caso conocer la jurisdicion Real.

156 Que la costumbre, aunque sea inmemorial, no puede al Eclesiastico, y de la jurisdicion Eclesiastica, sujetarle à la jurisdicion Seglar, porque entonces se dize corruptela, que no puede subsistir, *ex vulgatis iuribus*.

157 *Sed sic est*, que el gozar del privilegio del fuero, y ser, ò no exemptos de la jurisdicion Seglar, està reducido à costumbres, porque en vnos Reynos gozan, y en otros no. Castro Palao *operũ Moralium, tom. 6. tract. de censuris, disp. 3. punct. 23. §. 1. num. 16.* que dize: *Quòd in talibus Militibus standum est consuetudini.* Lo mismo Iulio Caponio *discept. 121. num. 29.* y assi en Napoles, y otras partes no gozan, Cardin. Luca *de iurisdict. discurs. 92. n. 16.* que afirma, que aun en España ay diversas costumbres aun en los Reynos, y Provincias de ella, ibi: *Et nihilominus etiam in dictis tribus Militijs, S. Iacobi, de Alcantara, & de Calatraua, in quibus tot circunstantiæ, ac differentiæ rationes concurrunt vt suprà, adhuc receptum est circa forum deferri observantiæ, quæ in eademmet Hispania est diuersa iusta singulorum Regnorum, seu Prouinciarum mores, seu causarum qualitates, vt testantur Larrea alleg. 64. Cortiada d. decis. Aragon. 8. n. 94. cum seq. vbi refert etiam in ipsammet Hispania diuersas illorum Regnorũ consuetudines; & Carleual vbi suprà, num. 454. in fine, qui num. 438. idem testatur de observantia Regni Neapolitani, ob non receptas, seu non executoriatas litteras Regias continentes Apostolicas Constitutiones Clementis VIII. & Pauli V. & in Regno Siciliæ vltra id servari, quia dictæ litteræ fuerunt exequutoriatæ, testatur Carolo de Grasis de effectu Clericat. primò, n. 155.*

Luego

 78

158 Luego no son Eclesiasticos por razon de la Religion, y Orden, porque si lo fueran, y por esta calidad impressa en ellos por las Constituciones Apostolicas exemptos de la jurisdicion Seglar, y de el privativo fuero de la Eclesiastica, gozàran en todas partes, y en todas fueran exemptos; como por este motivo los que favorecen à su jurisdicion, fundan devian gozar en todas partes, Carleval *tom.1.tit.1.disput.2.num.436.* Escaño *in propugnaculo Hyerosolimitano disput.13.cap.1.num.12.* Delbene *de immunitat. part.1.cap.1.dubit.11.* Diana *tom.4. tract.1.resol.86.* y si fuesse cierto que eran Eclesiasticos, discurrian legalmente; porque como la potestad del Papa no tiene limites, sino es que comprehende *Vniversum Orbem Terrarum, cap. cuncta per mundum, 9.quæst.3.cap.solitæ, de maioritate, & obedientia*; conque no gozando en todas partes, como no gozan, se buelve contra ellos el argumento, y de necessidad se ha de confessar, que no està insita en ellos la calidad de Eclesiasticos, y que su goze pende *à moribus vtentium, & à Principis Secularis voluntate.*

159 Que segun la doctrina de el Padre Suarez *adversus Regem Angliæ, lib.4.cap.29.num.7.* son correlativos privilegio de fuero, y privilegio de Canon, Layman *lib.4.tract.9.cap.7.num.1.* Cortiada *decis.21.num.82.* que dize ser mas el privilegio de el fuero, q̃ el de la inmunidad, ò de otro qualquiera, ibi: *Septimo, quia priuilegium fori est maius priuilegio immunitatis, & alio quocumque vt probat Merlinus controuers. lib.1.cap.4. num.14. Thomàs Delbene de immunitat. Ecclesiar.tom.1.cap.1.dubitat.11.num.15. versicul. Confirmatur, &c.*

160 Y para incluir Delbene à estos Cavalleros en el privilegio de el fuero, supone tener el privilegio de el Canon, *sed sic est*, que como tiene manifestada la experiencia, ni se vè, ni se practica, ni se estila, que por poner manos violentas en algun Cavallero de las tres Ordenes Militares se incurra en las censuras de el Canon, *si quis suadente*, reservadas à la Sede Apostolica, de el mismo genero que si se huviesse puesto manos violentas en vn Clerigo: luego si no tienen el privilegio del Canon, que es menos, menos podràn tener el de el fuero, que es mas.

161 Hazese argumento *ab absurdo vitando*, que es en derecho fortisimo; porque como dixo Baldo *cons.29. volumin.3. columna penultima*, y en la *ley Pomponius ff. de negotis gestis, sumitur à discretione naturali*, se propone ser cierto, como queda fundado, y no cabe el negarse que ay Reynos en que los Cavalleros

 no

no gozan de el fuero; y de esto se seguia, que en España si en vn Cavallero se pusiesse manos violentas, se incurria en censuras; y si en este mismo Cavallero se impusiessen en Napoles, no se incurria; y esto no cabe en la razon.

162 Como ni tampoco que vn Cavallero mismo numero goze en vn Reyno, y no goze en otro donde no huviesse el beneplacito de el Principe Secular de aquel territorrio, como de facto sucede, Caponio *discept.* 121. *num.* 41. ibi: *Et Pat. D. Thomas Delbene acerrimus inimicus iurisdictionis laicalis tomo* 1. *de immunitate, cap.* 1. *dubio* 1. *section* 1. *in fine, post de Grasis, & Imbriarium, ac Dancam de pugna DD. de qualit. offic. ait dictos Equites exceptis Hierosolymitanis nullum habere priuilegium in alijs territorijs Principum Secularium, ex quo in dictis priuilegijs non habuerunt Regium exequatur, seu Principis laici beneplacitum, & propterea subdit Delbene in praxi de facto cognoscuntur à Iudicibus Secularibus, & fori declinatoriam non opponunt, &c.* Luego el gozar de la exempcion de el fuero no es *ex vi Ordinis, neque qualitatis Ecclesiasticæ.*

163 Que los Clerigos, y Eclesiasticos, por las leyes feudales, estàn excluidos de la sucession de los feudos, *cap.* 1. *§. qui Clericus, si de feudo defuncti fuerit controuersia inter dominum, & agnatum vassalli, cap.* 1. *§. ex hoc de feudo famineo, & cap.* 11 *an mutus*, D. Solorçan. *de Indiarum Gubernatione, lib.* 2. *cap.* 17. *num.* 83. Cardinalis Luca *de feudis, discurs.* 17. *num.* 2. Giurba *de successione feudorum, §.* 2. *glos.* 4. *num.* 42. Y es de notar, que no solo procede esto en el Clerigo de Orden Sacro, sino es en el de las quatro menores Ordenes, y aun en el de prima tonsura, Giurba vbi proximè, ibi: *Cuiuscumque Ordinis, siuè in Sacris, siuè in prima tonsura, & quatuor Ordinibus minoribus constitutus.* Y en el numero siguiente dize, ibi: *Amplia tertio in Monachis cæterisque Religiosis.* Y en el num. 44. que para suceder el Clerigo de menores Ordenes, necessita de renunciar el Beneficio, y dexar el habito, *sed sic est*, que los Cavalleros de las Ordenes Militares suceden en los feudos: luego implica contradicion ser Religiosos, y suceder; y Ricio en la *Colectanea* 216. con vna decision de Tesauro, que refiere, dà por causa para que los Clerigos no sucedan, ibi: *Quia Domini temporales non valent in eorum personas aliquam iurisdictionem exercere*; y sucediendo en los feudos, exercen en ellos, *provt notum est.*

164 Que en los mayorazgos en que se excluyen Religiosos, no

no ſucede Religioſo de ninguna Orden, ni tampoco ſuceden los Cavalleros de la Religion de San Iuan; porque eſtos ſe eſtiman Religioſos, y ſe comprehenden debaxo de nombre de Religion, y *attamen* ſuceden los Cavalleros de las otras Ordenes Militares en mayorazgos, en que ay excluſion de Ecleſiaſticos, y Religioſos, como es notorio; y lo funda Roxas *de incompatibilitate, part. 7. cap. 5. num. 202. apud quem plurimi*: luego no ſon, ni Ecleſiaſticos, ni Religioſos.

165 Que los hijos de las perſonas Religioſas, y Ecleſiaſticas ſon eſpurios, y por tales los reputa el Derecho; y *attamen* los hijos de los Cavalleros ſolteros de las Ordenes Militares no ſe reputan por eſpurios, Febo *part. 1. deciſ.* 68 *num.* 8. Barboſa *in Repertorio, verbo Filius mihi, num.* 24. *& de iure Eccleſiaſtico, lib. 3. cap. 2. num.* 38. Rodriguez *de regularib. tom. 1. quæſt.* 13. *art.* 2. Pater Molina *de iuſtit. tract. 2. diſp.* 141. Iulio Caponio *diſcept.* 121. *num.* 17. ibi: *Eorum filij non ſunt ſpurij, nec ſacrilegi (exceptis Hyeroſolimitanis) & per ſubſequens matrimonium poterunt legitimari; ergo non niſi abuſiuè inter perſonas Eccleſiaſticas tales Milites ponuntur, ergo nec fori, nec Canonis priuilegio gaudent, &c.* Luego ſi ſe tienen por naturales, no ſon hijos de Religioſos, ni Ecleſiaſticos.

166 Que aquellos actos, exercicios, ocupaciones, ò pueſtos que el Derecho tiene prohibido à los Ecleſiaſticos ſin diſpenſacion, los exercen ſin ella aqueſtos Cavalleros, razon de que ſe hizo cargo el P. Mendo *de Ordin. Militar. diſquiſ. 2. quæſt. 2. num.* 58. ibi: *Plura etiam oſtendunt, reperi in Militiarum Equitibus, quæ prohibita ſunt Religioſis, hi enim nequeunt publicè addiſcere ius ciuile, nec eſſe cauſarum advocati vniuerſaliter, nec Iudices in cauſis ciuilibus, criminalibus, laicorum, & alij huiuſmodi quæ omnia ab Equitibus præfatis executioni mandantur, quin impetratæ ad id fuerint diſpenſationes Pontificiæ, &c.*

167 Que las Encomiendas miſmas de eſtas Ordenes no ſon materia eſpiritual, ni Ecleſiaſtica, ni ſe dàn titulo colativo, ni Ecleſiaſtico, ſino es *laicali*, y ſe reputan profanos, y ſeculares, Alvaro Valaſco *conſult.* 148. *num.* 5. ibi: *Et hoc præcipuè debet habere locum in Præceptorijs Militaribus quas vulgò appellamus Commendas Ordinis Domini noſtri Ieſu Chriſti, vel Sancti Iacobi, & ſimilibus, quia non ſunt Beneficia Eccleſiaſtica, quia Beneficium dicitur propter officium, cap. fin. de reſcriptis, lib. 6. cap. ſi quis Sacerdotum, 8. diſt. Selua de beneficijs, 1. part. quæſt. 1. num. 5. Et tales*

les non dantur propter aliquod officium spirituale, sed pro dimicando cum in fidelibus, & dantur laicis, & coniugatis. Vndè non sunt Beneficia Ecclesiastica, & Milites Ordinum non sunt Clerici, vt est text. & ibi Innocent. & DD. communiter in cap. cum deputati, de iuditijs, & est text. notab. si benè expendatur in cap. 1. de verb. signif. lib. 6. qui loquntur de Ordine S. Iacobi, Cavedo de Patronat. Reg. Coronæ, cap. 15. num. 15. ibi: Hæ Commendæ Militarium, & Ordinum Militarium sunt res prophanæ, nihil commune habentes cum spiritualibus, & non sunt Beneficia Ecclesiastica, Molina de primogenijs, lib. 2. cap. 9. Et ob id non comprehendūtur in prohibitione illa de expectatiuis, de quibus in dicto cap. 2. de præbendis in 6. &c. convienen Barbosa de iure Ecclesiast. lib. 3. cap. 7. à num. 3. & 9. Cavedo decis. 85. à num. 10. part. 1. Cæsar. de Ecclesiast. Hierarch. 3. part. disp. 14. num. 2. & 3. Mendo de Ordinib. disp. 1. quæst. 14. à num. 240. & disp. 10. & in tract. Bullæ, disp. 34. num. 166. & de iure Academico, lib. 3. num. 430. & seqq.

168 Que aunq̃ es cierto es contra justicia la venta de los Abitos de estas Ordenes Militares; pero no es simonia, como lo siente, y funda el mismo P. Mendo de Ordin. Milit. disp. 1. quæst. 14. num. 233. diziendo, ibi: *Non esse simoniam iudico probabilius, ita docent Aragon 2. 2. quæst. 100. n. 4. Victoria in rel. & de simon. num. 45. Barbosa de iure Ecclesiastico, tom. 2. lib. 3. cap. 7. num. 5. Emanuel Rodriguez tom. 2. sum. cap. 59. conclus. 11. num. 12. Villalob. 2. part. sum. tract. 33. de simon. diffiult. 14. P. Suarez de Religione lib. 4. cap. 27. num. 6. Cavedo de Patronat. Regiæ Coron. cap. 15. num. 15. Portel part. 3. casu 17. num. 1. Bonac. tom. 1. tract. de simon. disp. 1. quæst. 4. num. 15. Diana part. 3. tract. 2. de dubijs regular. resol. 64. P. Alphonsus de Peñafiel Araujo in lib. de obligat. Ordin. Militar. tract. 1. cap. 11. &c.*

169 Y el Obispo Araujo en las Decisiones Morales *tract. 1. quæst. 6.* puesta la duda, y referidas las autoridades de vna, y otra opinion, resuelve en el *num. 31.* ibi: *His duabus opinionibus ex diametro oppositis, & secundum cuiusque merita discusis, opere pretium est tertium, & medium aponere, quæ adstruit huiusmodi Habitum Ordinum Militarium, in Equitibus venditionem, non simoniacam esse, aut Religioni contrariã, ob rationes adductas pro prima sententia, sed nihilominus peccaminosam letaliter, vtpotè iustitiæ legali, & distributiue, & bono regimini adversantem, &c.* Y el Padre Fr. Iuan Martinez hizo sobre este punto el Discurso 10. en que satisface à los de la opinion cõtraria, como podrà alli reconocerse, y su sentir

le

le dize *num.* 31.ibi: *Pero yo sigo la contraria sentencia, y siento que estos Cavalleros no son verdadera, y essencialmente Religiosos; tampoco entiendo que en la venta de estos Abitos se comete pecado de simonia, sino pecado grave contra justicia legal conmutativa, y distributiva, y contra la decencia de la persona Real, que es Administrador perpetuo de las Ordenes.* &c.

170 Tambien se propone para este fin, que si fuesse cierto, como las Ordenes afirman, tener exempcion del fuero secular, era necessario que se huviesse dado providencia para el conocimiento de sus causas; porque siendo tantos los Cavalleros, y estando divididos por todos los Reynos, huviera sido forçoso, para la buena administracion de justicia, que se huviessen puesto Tribunales que los votassen sus causas, y à donde los vassallos pudiessen recurrir à pedir justicia, sin el perjuicio tan grande que se considera en aver de venir à solicitarla à distancia grande, *ex ratione textus in cap. nulli de rescriptis, cap. statutum, de rescriptis in 6. cap. cum olim, de exceptionib. ley 2. tit. 7. lib. 1.*

171 Que si los Cavalleros de las Ordenes Militares fuessen, ò verdaderos Religiosos, ò personas tan propriamente Eclesiasticas, que por serlo gozassen del privilegio del fuero, no penderia de la voluntad de los Principes Seculares el que gozassen del fuero Eclesiastico, y devrian obedecer precisamente à la Sede Apostolica que huviesse hecho Eclesiastica à aquella persona; y *attamen* no gozan sino es en las partes en que por los Principes Seculares estàn admitidos los privilegios; pues ay Reynos, y Provincias donde no gozen, segun se dixo supra n. 157. y lo refiere Iulio Capon. *discept.* 121. *ex n.* 31. luego no son personas Eclesiasticas.

172 La Concordia que hizo la Magestad del señor Emperador Carlos Quinto, que està en las Ordenanças de la Chancilleria de Granada en el folio 47. en las alli impressas el año de mil seiscientos y vno, leida atentamente se halla en ella fundamento grande para la jurisdicion Real; pues los mismos Cavalleros expressaron; *que las Iusticias Seglares se han entremetido, y entremeten à conocer, y conocen de sus pleitos, y causas ciuiles, y criminales, y pidieron por merced que lo mandasse remediar.* Y por los señores Fiscales se dixo; ibi: *Y por parte de nuestros Procuradores Fiscales se dize, que los dichos Comendadores, y Cavalleros no han estado, ni estàn en la dicha costumbre, ni tienen las dichas Bulas que dezian; y que si algunas auia, auian sido, y eran dadas en mucho perjuicio, y agravio de nuestros subditos, y de*

P

nuestra

nuestra preeminencia, y juriſdicion Real, ni auian venido à ſu noticia; y que ſiendoles moſtradas, dirian, y alegarian contra ellas, y vſarian de los otros remedios de derecho. Y ſin embargo de todo lo que ſe dezia por la dicha Orden, los Reyes nueſtros predeceſſores de glorioſa memoria, y Nos, y nueſtras Iuſticias en nueſtro nombre, auiamos eſtado, y eſtavamos en poſſeſsion, y coſtumbre de conocer de todas las cauſas civiles, y criminales, tocantes à los dichos Comendadores, y Cavalleros; y me ſuplicaron, y pidieron por merced mandaſſe, que aſsi ſe hizieſſe, y guardaſſe de aqui adelante, ſin que en ello ſe hizieſſe innovacion, &c.

173 Y para concordar dixo ſu Mageſtad: *Tener conſideracion, que la dicha Orden eſtava perpetuamente en la Corona Real de eſtos nueſtros Reynos.* Y luego en lo vltimo ſe dize: *Lo qual todo que dicho es, ſe aya de entender, y entienda, que ſe ha de hazer, y guardar como de ſuſo ſe contiene, durante la incorporacion que aora eſtà fecha de la dicha Orden de Santiago en la Corona Real de eſtos Reynos.*

174 Eſte modo de concordar mas parece que fue gracia que ſu Mageſtad quiſo hazer à la Orden, y Cavalleria de Santiago, por eſtàr incorporada en la Corona, que no razon que huvieſſe para ceder, por cōſiderar à los Cavalleros Ecleſiaſticos, y eſſemptos de la juriſdicion Seglar; pues aun el pacto fue con limitacion mientras duraſſe la incorporacion.

175 Y ſi la Concordia, que eſtà pueſta por ordenança, y ley à las Chanchillerias fueſſe contra la libertad Ecleſiaſtica, no ſe huviera tolerado, y ſe huviera executado lo que en tales caſos ſe deve por derecho, que es, que de parte de la poteſtad Ecleſiaſtica ſe requiera à la Seglar que abrogue aquella ley, ò eſtatuto; y no abrogandole, entonces ay facultad en la poteſtad Ecleſiaſtica para proceder con cenſuras contra la Seglar à la preciſa abrogacion. Son copioſas autoridades las de Proſpero Fagnano *in cap. Eccleſiæ Sanctæ Mariæ, de Conſtitutionibus, num.* 6. Delbene *de immunitat. tom.* 1. *cap.* 5. *dubit.* 7. *ſect.* 23. *num.* 16. ibi: *Quòd ſi autem euidenter conſtet, ſtatutum eſſe contra libertatem Eccleſiaſticam poteſt, quin & debet Epiſcopus præcipere, vt auctor ſtatuti illud tollat (quòd ſi tollere recuſet) debet ipſe Epiſcopus propria auctoritate illud tollere, & prætereà declarare huiuſmodi ſtatutum legem, ſeu Pragmaticam, &c. Irritam, & nullam eſſe, de qua re videri poteſt,* Felinus *in cap. Eccleſia S. Mar. num.* 145. *de Conſtitut.* Sayrus *de cenſ. lib.* 3. *cap.* 34. *num.* 17. & Alterius *lib.* 5. *diſput.* 19. *cap.* 16. *dub.* 54.

&

& cap.8.dubit.11.sect.1.num.15.& de Parlamentis dubit.30.sect. 24.num.final. Alex.Sperello *decis.136.num.126.*

176 Y lo que causa empacho el dezirlo, *& sine venia, & pudore* no se puede, es, que la Magestad del señor Emperador Carlos Quinto huviera incurrido en censuras quando la concordia de el tiempo del Conde de Ossorno con la Orden de Santiago, y los demàs señores Reyes sucessores, que por ley la tienen dada à sus Chancillerias recopilada entre las Ordenanças de ellas; que juran de observar, y guardar los Ministros en la admission à sus Plaças; y tambien por la tolerancia en que conociessen las Iusticias Seglares, y en no aver diferido à las suplicas, y instancias que han hecho los Capitulos de las Ordenes Militares para que de sus causas civiles, y criminales no conociesse la jurisdicion Seglar, huvieran todos los señores Reyes quedado descomulgados, sin que la grandeza de sus personas los exceptuasse: y es conocida temeridad querer que esto aya sido, y sin duda huviera sido, si los Cavalleros casados fuessen Eclesiasticos, y exemptos; porque los Reyes no tienen prerrogativa alguna para no incurrir en censuras establecidas por Derecho à los violadores de la inmunidad Eclesiastica. Y la duda ha sido, si la reverencia de la persona, ò privilegio que tienen los señores Reyes pueda ser embaraço para que los publiquen los Obispos, ò si lo podràn hazer, quando *pondus, & qualitas postularet*, de quo Marius Alterius, Fagundez, Avila, Barbos. & alij, quos refert Delbene *de Parlamentis, dubit.4.sect.20.num.8.*

177 Si las Ordenes tuviessen la exempcion de la jurisdicion Seglar, y fuessen Eclesiasticos sus Cavalleros casados, ni es de presumir, que se huviesse conocido de sus causas por la Iusticia Seglar, ni que à tantos años de sus fundaciones se huviessen conseguido las Bulas de Clemente VIII. y Paulo V. en que fundan su exempcion; y el averse pedido, supone no competia, porque no se presume pedirse lo que se tiene, *leg.2. ff.ad municipalem, leg. quæ sub conditione, §.fin. ff.de conditionibus institution.* D.Solorçano *de iure Indiar. tom.1. lib.3. cap.1. num.52.* y el averlo concedido la Sede Apostolica, lo califica mas; porque no es de creer, que la Sede Apostolica ignorasse la calidad de los Cavalleros casados: y si su Santidad los huviera tenido por Religiosos verdaderos, y exēptos de la jurisdicion Seglar, lo natural era, no el conceder exempcion, sino es declarar la que tenian, y la de ser verdaderos Religiosos.

178 Y sobre todos estos medios de prueba de no ser Eclesiasti-

ticos, el mayor es, lo que estamos viendo de aver vna Sala de Competencias, à donde cada dia se vèn, y determinan las que se forman en causas criminales de Cavalleros de las Ordenes Militares, ya por vna, ya por otra jurisdicion, segun las circunstancias de los casos; y esto aquietarà à qualquier entendimiento, y mas si considera, que si fuessen Eclesiasticos, y de jurisdicion Eclesiastica, como suponen, no aviendo, como no ay, en España concordia con facultad Apostolica, como ay en Aragon, para decidir competencias entre jurisdicion Eclesiastica, y Seglar, se estuviera à la disposicion del Derecho comun, por el qual tocava la decision à la jurisdicion Eclesiastica, como mas digna, *ex cap si Iudex laicus, de sententia excommunicationis, in 6.* D. Miguel Cortiada, & innumeri apud eum, *decis.* 2. y sucediera lo que sucede con los Clerigos, ò personas de la jurisdicion Eclesiastica, que dudandose del fuero, ni conoce el Seglar, ni ay competencias con los Obispos, ni con los Eclesiasticos Ordinarios; y solo ay el remedio de la fuerça, como se dixo *suprà num.* 21. y asi, si ay competencias, y por competencia se determina, es imposible dexar de confessar, que los Cavalleros son Seglares, asi por el modo de dezir sus controversias de jurisdicion, como por ser Iuezes Seglares los que de orden de su Magestad determinan las competencias.

179 Otras algunas consideraciones se pudieran proponer, pero insta el tiempo, y no lo permite la brevedad, y vrgencia con que esto se escrive; y ni tampoco se tiene por necessario traer mas fundamentos, pues los propuestos excluyen con notoriedad la calidad de Eclesiasticos, pues con ella tienen possitiva repugnancia.

Fundase que no siendo D. Dionisio Cavallero professo, sino es Novicio, no està exempto de la jurisdicion Seglar.

180 AVn concediendo voluntariamente, y contra toda razon, que à los Cavalleros casados de las Ordenes se les puede considerar en alguna forma Religiosos, y Eclesiasticos, y que gozen del privilegio del fuero, esto no fuera bastante para el caso presente, siendo como es D. Dionisio Novicio; punto en que son necessarias distinciones de tres casos: *Vno*, en lo general de Novicios; *otro*, en Novicios de estas Ordenes; y *otro*, en Novicios que no estàn en Monasterio, y aviendo mucho tiempo que tomaron el Abito, no professan; y sobre cada vno se discurrirà con separacion.

En

181 DIscurriendo *in abstracto* el puto de si los Novicios se han de estimar, ò no como Religiosos para gozar del privilegio que ellos, ay para que no gozen la probabilidad que dà el considerar, que solo por el ingresso en el Monasterio, y antes de la profesion, ni se llama Monge, ni se puede dezir del cuerpo del Monasterio, *cap. porrectum, de Regularib.* Bartol. & alij *in Auth. si qua mullier*, vbi Iasson *num. 59. C. de Sacrosanct. Eccles.* Barbat. *in cap. in præsentia, num. 56. de probationibus*, Felino *in cap. nuper nobis, n. 2. de testib.* Soccin. Iun. *cons. 48. n. 21. lib 4.* Rimin. Iunior *cons. 85. n. 32. & seqq. lib. 1.* Honded. *cons. 94. n. 5. lib. 1.* Tiraquell. *de retractu lign. §. 1. gloss. 8. num. 34.*

182 Ni se puede dezir propriamente, que ha entrado, porque el Abito no haze al Religioso, sino la regular profession, y la vida, *cap. ex parte, de Regularib. cap. quia ingredientibus*, vbi Ioan. de Imol. *de testam.* Bero. *in dict. cap. in præsentia, num. 56. vers. Si tamen*, & ibi Dec. *num. 202. & 286. & in puncto, quòd Nouitia non dicatur Monialis*, tradit Bald. *cons. 197. in fin. lib. 5.* Tiraquell. *dict. gloss. 8. ante num. 29.*

183 Ni por el ser Novicio antes de la profession, dexa de quedar lego, *cap Religioso, de sentent. excomm. in 6. cap. non solum, cap. constitutionem, de Regularib. in 6.* Abbas *in dict. cap. in præsentia, n. 68.* & ibi Bero. *n. 552. vers. Sed advertè, de probat.* Magon. *decis. Florent. 141. n. 1. cum seqq.* Hondedeo *vbi suprà, num. 6.* Gutierr. *lib. 2. Canon. qq. cap. 1. num. 107.* Mandos. *in tract. de priuil. ad instar, seu de communicat. priuileg. gloss. 7. num. 33. in 18. vol. tract. diuers.* Tiraquell. *dict. gloss. 8. num. 28.* y assi todas las vezes que se dexa vn legado, ò vna herencia à los que existen en el siglo, se les deve à los Novicios, y se verifica en ellos la calidad de estar en el siglo, Cardin. Luca *de legatis, disc. 16. num. 4.* ibi: *Vt in specie hæreditatis, vel legati relicti existentibus in sæculo, vt debeatur Nouitijs; cæteris relatis habetur apud Pasqualig. quæst. mor. centur. 3. quæst. 286. per totam, &c.* Ni antes de professar dexa de ser del Pueblo, Calderin. *in tract. de Eccles. interd. memb. 2. quæst. 26.* Felin. *in cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ, col. 26. vers. Et de prædictis, Extrauag. de constit.* Tiraquell. *de retract. lign. §. 1. gloss. 8 num. 32.*

184 Y que los privilegios concedidos à alguna Religion, que no se extiendan à los Novicios, lo fundaron Portel. *de dubijs Regul. in verbo Nouitij annus, num. 53.* Rodrig. *tom. 3. quæst. 51. art. vlt.* y

por estas autoridades dize Botiller *de succes. ab intest. theorem. 72. num 4.* ibi: *Vndè priuilegia concessa professis alicuius Religionis, ad Nouitios non extendi &c.* Y aun dixo Innocencio *in cap. statuimus, 23. de Regularibus*, ibi: *Et si quis eos medio tempore verberat, non incidit in Canonem, quia non est persona Religiosa, &c.*

185 Y muriendo el Novicio antes de la professsion, no se adquieren los bienes al Monasterio, sino es que suceden los parientes, Abb. *in cap. in præsentia, n. 58. de probat.* Menoch. *de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 84. num. 3. & 8. & de arbitrarijs casu 436. à num. 10. & cons. 396.* latè Gutierrez *Canonic. lib. 2. cap. 1. à num. 102.* y ya por el Concilio *in cap. 16. sess. 25. de Regularibus*, no tiene dificultad esta materia; y dize tambien en el *num. 151.* que aunque los Religiosos pierden la facultad de testar, no la pierde el Novicio.

186 Conducen los textos de la *ley statu liberum, 9. ff.* de *statu liber.* que dize: *Statu liberum medio tempore servum hæredis esse, nemo est, qui ignorare debeat, ea propter noxæ dedi poterit, sed deditus sperare adhuc libertatem poterit, nec enim deditio spem illi adimit libertatis, &c.* Y la *ley statu liberi, 29.* ibi: *Satu liberi à cæteris servis nostris nihilo penè differunt, ideò quod ad actiones, vel ex delicto venientes, vel ex negotio gesto, vel contractu pertinet, eiusdem conditionis sunt statu liberi, cuius cæteri, & ideò in publicis quoque iudicijs easdem pœnas patiuntur quas cæteri servi, &c.*

187 Cuyos textos trae la Glossa en el *cap. beneficium, 4. de Regularib. in 6.* haziendo equiparacion del Novicio al *statu liber*, para fundar, que à lo que se deve atender es al estado antecedente al ingresso en la Religion, que es el cierto, y no al de Religioso, que puede ser, y no ser, ibi: *Item video, quòd in statu libero inspicimus statum pristinum, ff. de statu liberis, leg. statu liberum, & leg. statu liberi à cæteris, sic & in Nouitio pristinum, & non statum Regularem, qui fortè erit, & fortè non erit, considerare debemus, maximè cum præcedens status certus sit, & sequens incertus ad hoc de pœnit. dist. 7. cap. vltim. &c.*

188 Cuyas consideraciones, y autoridades persuadian solo à la probabilidad de que aun en la Religion, en que los Religiosos gozan del privilegio del fuero; no gozen los Novicios; pero no hazemos en esto la insistencia, si en lo siguiente.

En

En Novicios de estas Ordenes Militares.

189 EN lo individuo de Cavalleros le las Ordenes Militares, que siendo Novicios no gozen, parece que se deve tener por proposicion cierta; y assi lo determinò la Rota en la *decis.* 549. de el Cardenal Seraphino en terminos de Cavallero de Orden de Alcantara, *n.* 3. ibi: *Sed & prima sentencia lata est ante emissam professionem, quo casu Comes non gaudebat privilegio exemptionis, cum tunc non teneretur ad observationem regulæ per Silvest. in verb. Religio, 5. num. 6.*

190 Antonio Virgilio *de legitimatione personarum, cap.* 23. *num.* 88. ibi: *Verum quòd in Militibus Calatravæ, Alcantaræ, & Sancti Iacobi, Bobadilla, Cenedius, Bosius, & Socinus, quos allegat, & sequitur Mastrillo decis.* 290. *num.* 166. *hoc non procedit: nam licèt isti in criminalibus gaudent foro ex litteris suæ Catholicæ Maiestatis, vbi sunt Novitij, & non professi non gaudent, vt dicunt supradicti, &c.* Notense las palabras *ex litteris suæ Catholicæ Maiestatis,* que significan mucho.

191 Don Garcia Mastrillo *decis.* 290. *num.* 166. ibi: *Sed an Milites huiusmodi Ordinum, qui adhuc professionem non fecerint, gaudeant privilegio fori, dic quòd non secundum aliquos, vt sunt Socin. in cap. proposuisti, de foro compet. Boss. eodem tit. num.* 144. *& fuisse iudicatum testatur Bobadill. lib.* 2. *Politic. cap.* 19. *num.* 16. *&* 17. *& sequitur Cened. duda* 50. *num.* 20. *in fin. Vbi pulchra dicit, quæ hic annotanda sunt, & ita aliàs vidimus practicatum in Regno quidquid sit in alijs Novitijs Religionum, qui intra tempus Noutiatus quantũ ad hoc censentur personæ Ecclesiasticæ, &c.*

192 Miguel Reynoso hablando Encomendadores de Ordenes Militares, *num.* 10. ibi: *Quòd verum censeo dummodò ipsi milites sint professi, vt constat ex traditis per Bobadilla in sua Politica lib.* 2. *cap.* 18. *num.* 86. *& cap.* 19. *num.* 17. *in fin. Frater Emmanuel dict.* 2. *tom. quæstion. regular. quæst.* 62. *art.* 14. *&c.*

193 Giurba *cons.* 77. *num.* 21. ibi: *Vt nec à Nouar. Forens. quæst.* 42. *num.* 5. *reprehendi meruit, cum distinguat Bobadill. militem Hyerosolimitanæ Religionis à cuiusvis Ordinis Milite Sancti Iacobi, nempè Alcantaræ, Calatravæ; quos verè Religiosos non esse scimus, sed secundum quid ob matrimonia, quæ contrahunt, &c.* Refiere muchas autoridades, y luego dize: *Nec foro gaudent, nec Militaribus privilegijs inhibendi, nempè Iudices Seculares, quandiu professi non sint, aut três illas S. T. C. sess.* 24. *cap.* 11. *conditiones non probarint, Cened. Canon. quæst.* 4. *num.*

39.

39. & 40. *Bobadilla lib.2. Polit. cap. 18. num. 86.* Cras. *Cler. effect. 4. num. 72. &c.*

194 Bobadilla *lib.2. cap. 19. n. 16.* ibi: *Pero los Iuezes Seglares en las causas de Cavalleros de Ordenes Militares, no se inhiben hasta q̃ consta que son professos legitimamente; y que han hecho las carabanas, y exercicios necessarios en las Galeras de la Religion, ò han residido en los Conventos para gozar de los privilegios, ò por los Superiores les sea mandado, que los remitan à sus Iuezes; porque no basta traer el Abito en los pechos, para que por solo ello se entienda ser Professos, y ayan de ser remitidos, segun vna doctrina de Baldo, como basta en el Clerigo la possession de el Clericato; y assi el año de noventa declarò el Consejo Real por dos autos, en mi presencia, no dever gozar de los dichos privilegios Don Geronimo Cortès, hermano de el Marquès de el Valle, de el Abito de Alcantara (estando preso por los Alcaldes de Corte por vna pendencia, pidiò ser remitido por su Iuez Conservador à el Consejo de las Ordenes) à causa de no aver hecho profession, &c.*

195 La razon que dà alli Bobadilla es conveniente, porque dize, ibi: *Aunque Iason, y otros, hablando en Frayle, dize; que no conocerà el Iuez Seglar de el delito por el cometido durante el Noviciado; pero en aquel procede diversa razon, q̃ el Cavallero de observancia de la Orden Militar que anda por el siglo, porque el Frayle està en la Flayria, y Orden, y en la Clausura de el Monasterio, con expressa demonstraciõ, y execucion de professar, puesto caso que hasta q̃ professa no haze los votos. Y lo mismo seria si el tal Cavallero de Orden Militar delinquiesse estando haziendo profession en los casos q̃ le vale el fuero; y esta duda se quita con la decision del Sacro Concilio Tridentino, que habla de los Cavalleros de las Ordenes Militares, y pone los casos, en los quales antes de aver hecho professiõ deven gozar de su immunidad; es à saber, estando en servicio del Orden, ò en algunas casas, ò Conventos de ella debaxo de obediencia, &c.*

196 Con esta doctrina misma de Bobadilla conviene Cenedo *Canonic. quæst. 4. num. 40.* ibi: *Pro resolutione tamen est omninò videndus Bobadilla lib. 2. cap. 19. num. 10. qui pulchrè, & eleganter examinat hanc quæstionem, & iter alia notabilia resoluit, hos Commendatores non gaudere immunitate suorum privilegiorũ, sed Iudici Seculari subiacere, si delinquant antea quàm emitant professionem, non verò si post professionem, & idem tradit Bobadill. lib. 2. cap. 18. num. 80. &c.*

197 Sanfelicio en la *decis. 251. num. 13.* ibi: *Neque obstat*

di-

dictum Bobadill. quoniam non loquitur in casu nostro; sed ponit exemplum dicti Hieronymi Cortes Novitij Ordinis Militaris Alcantarensis, cum enim distinguat Militem Hyerosolimitanæ Religionis à cuiusvis Ordinis Militibus, nepè Sancti Iacobi, Alcantaræ, Calatravæ, quos verè Religiosos non esse scimus ob matrimonia, quæ contrahunt, qui quidem quandiu professi non sint priuilegio fori non gaudent, Miles verò Hyerosolimitanus eo ipso, quòd est Cruce Alba insignitus foro, ac cæteris Militiæ priuilegijs gaudet; quia professus statim efficitur, assumpto Habitu; & sic malè reprehenditur Bobadilla à Novario quæst. Forens. quæst. 42. num. 5. vt benè advertit Giurba dict. cons. 77. n. 21. &c.

198 Gabriel Alvarez de Velasco *de priuilegijs pauperum 2. part. quæst. 17. num. 29.* ibi: *Tum quòd dum de professione non docent seculares iudicentur, &c.* Lo mismo dize Villadiego *in Politic. cap. 5. de la instruccion, §. 20. num. 14.* donde dize, que no constando ser professos, no se pueden, ni deven inhibir los Iuezes Seglares.

199 Fray Manuel Rodriguez *tom. 2. quæst. 63. art. 14.* puesta la duda, ibi: *Quando Iudices Seculares possint inhiberi à cognitione causarum horum Militum:* la resuelve, diziendo, ibi: *Respondeo dicendo, quòd non possunt præfati Iudices Seculares à cognitione causarum horum Militum inhiberi, vsquequo eos esse Professos legitimè, & verè constet, & quòd in triennibus Religionis exercitia necessaria peregerint, aut in Conventibus resederint ad priuilegijs sui Ordinis fruendũ, non enim sufficit deferre ipsius Religionis Habitũ, vt reputentur professi, & vt tales ad suos Iudices remitantur, &c.* Y prosigue despues, ibi: *Nec his obstat opinio Iasonis, & aliorũ quorũ infrà mentionem agemus, qui loquendo de Monachis, ait Iudicem Secularem de eius delicto commisso in anno Nouitiatus minimè posse cognoscere, nam in hoc diuersa multò ratio versatur, Miles enim Ordinis Militaris in sæculo commoratur, Monachus autem Nouitius in Obseruantia Regulari Monachatus intra claustra Regularia, aut extra ea cum licentia Prælati conversatur, & licèt vsque ad professionem vota non emitat, cum Habitu tamen Monachali Novitiatus progrediens expressam tamen demonstrationem profitendi ostendi, &c.*

200 El señor Obispo Araujo en las Decisiones Morales *tract. 1. quæst. 6. num. 18.* pone la question, y la duda, y autoridades por vna, y otra parte, ibi: *Mihi autem placet mediam inter vtramque sequi opinionem, nimirùm, quòd Milites isti ante emissam profes-*

sionem, neque sunt exempti à Seculari iurisdictione, neque gaudent priuilegio Canonis, nisi dùm Habitu proprio vtuntur, qui vulgò dicitur Manto *Cruce insignito. Ratio primi dicti est, quia vsus sic probant, nam dum isti Nouitij delinquunt ante professionem Iudici Seculari Regio tradduntur, vt ab illo puniantur. Ratio verò secundi est; quia quòd Nouitij cæterarum Religionum Regularium gaudeant priuilegio Canonis, hoc est, quòd qui in aliquem eorum manus violentas iniecerit, incurrat excommunicationem latam in Canone, si quis manus violentas, &c. Provenit ex eo, quòd privilegia Religionum per extensionem communicantur Novitijs, secus verò odia, quæ potius sint restringenda, sicut fauores ampliandi, & ob reverentiam habitus, quia eodem habitu vtuntur, quo & professi speciali benedictione sacrato. Quæ ratio non militat in Novitijs Equitibus Ordinum Militarium, quandiu Habitu illo albo, qui dicitur* Manto, *non vtuntur, alter enim merè Secularis, & non sacratus, &c.*

201 Las autoridades antecedentes, como de ellas consta, califican el que ay diferencia de los Novicios de otras Religiones à los de estas Militares; y por la que constituyen dizen no gozan del privilegio del fuero; pero en el caso presente ay otra especial circunstancia, qual es que và ya para cinco años que se puso el Abito, que no ha estado, ni està en Noviciado, ni ha faltado dèl con licencia del Superior de la Orden, ni ha tratado de professar; y en estos terminos no parece admitir duda el que no goze, porque el gozar el Novicio del privilegio del fuero, es por el año, y tiempo destinado para la profession, y estàr en la actualidad del Noviciado, y en el Monasterio para este fin.

202 Son autoridades en estos terminos là de la Curia Philipica 3. *part.* §. 1. *num.* 13. ibi: *Assi despues de aver hecho profession, como estando en ella en reclusion, y Noviciado para la hazer, como los Novicios en los Monasterios.*

203 Gabriel Pereyra *de manu Regia* 2. *part. cap.* 58. *num.* 27. ibi: *Illud semper advertendum est, quòd Equites, seu Milites nullo priuilegio gaudent, nisi professionem emisserint, vel intra annum Nouitiatus delinquant, ex Concilio Tridentino sess.* 24. *de reformat. cap.* 11. ibi: *Et secundum Regulam prædictarum Militiarum professionem fecerint, &c. Vndè videtur, quòd Iudex Equitum petere non potest Milites, qui non sint professi si extra annum probationis sint constituti, quòd notandum est in praxi, &c.*

204 Manuel Alvarez Pegas en los ordinamentos de Portugal

 82

gal *lib.2.tit.2.glos.2.* en el *n.30.tom.8.* pone el caso de aver vn Cõservador de la Orden de San Iuan promulgado censuras, para que el Iuez Seglar le remitiesse vn Cavallero que tenia preso por dos muertes; y visto el negocio, se declarò hazer fuerça por dos motivos, y el vno fue, ibi: *Mayormente que conforme à melhor opiniaon dado que fora Nouizzo, ò dito privilegio lhe naon podia aproveitar fora do Nouiciado, è como da balidade delle se auia de tratar no juicio secular nos termos propostos, em ò dito Notario proceder à censuras faz força, è violencia con vsurpazan da iurisdizam, &c.*

205 Don Garcia Mastrillo en la *decis.290.* refiriendo à Scacia, và corriente con este sentir, y dize: *Et pulchre Segismundus Scacia de Iudicijs difficult.2.casu 5.num.12. Vbi distinguit, quòd si professio non est facta, quia adhuc non est lapsus annus, vel quia aliter esset impeditus, tunc gaudet foro Clericali, secus si nollunt professionem facere, vt sunt illi, qui dicuntur conversi, quia tunc non gaudent, & sic paria sunt ad istum effectum factam esse professionem, vel esse intra annum faciendi eam, &c.*

206 De donde se comprueba, que los Cavalleros casados de estas Ordenes, y mas no estando en las Casas en actual Noviciado, no gozan de el privilegio de el fuero.

No gozan Novicios que en muchos años no han professado.

207 QVe no gozen los Cavalleros que en muchos años de Abito no han professado, aun sin las autoridades antecedẽtes tan individuales, se califica por razõ; porque tomãdo el Habito en qualquiera Religion se dà Noviciado, para que en el tiempo dèl reconozca la vida, y estado que ha de professar, y delibere sobre èl, *cap. Consaldus, 17. quæst.1. cap. ad Apostolicã, de regularib. cap. non solum eodem tit. lib.6. leg.3. tit.7. part.1.* y passado el tiempo, ò el año del Noviciado, ò ha de professar, ò se le ha de expeler; y asi dize Prospero Fagnano por lo literal de el *cap.16. sess.25. de regularibus* del Concilio Tridentino, que *finito tempore Nouitiatus, aut profiteantur, aut à Religione eijciantur.*

208 Lo que aqui sucede es, que Don Dionisio avrà ya cinco años que tomò el Abito, que no ha estado en Noviciado, ni ha tratado de professar, ni aun tiene la licencia del Superior, que requieren por derecho los Novicios para estàr fuera de la Clausura, y Religion, Marinis *lib.1. resol.282. num.4.* Barbos. *alleg.101. num.*

28.



28 Sanchez *in summa lib. 5. cap. 4. num. 27.* Rodrig. *tom. 3. quæst. 15. art. 10.* Botilier *de successionib. ab intest. theorema 75. n. 19.*

209 Respecto de lo qual no puede valerse del privilegio de los Novicios, porque atendidos atentamente los Canones, y las autoridades que à los Novicios conceden el privilegio de Religiosos, es, porque estàn en la actualidad del Noviciado en la clausura, y en la via, y acto proximo de la profession; y esto se deduce del *cap. 1. §. 1. de Regularibus, in 6. cap. dilecto, §. fin. de sentent. excommun. in 6. cap. Religioso, §. 2. eodem tit. cap. 1. de statu Monachorum*; y por estos textos dize Pegas *resol. forens. cap. 20. num. 1.* ibi: *Quamvis Nouitius intra annum probationis dicatur Religiosus, vt professus gaudeat priuilegio fori, &c.* Feloaga *in Inchir. iur. cap. 5. num. 29.* ibi: *Tamen cum est aliquis in Religione anno probationis, seu nouiciatus, non possumus eum prorsus considerare, quasi extra claustra foret Religionis; quoniam Nouitius animi saltem destinatione, verè Religiosus est.* Y Diana en la *part. 4. tract. 1. resolut. 36.* sintiò que los Cavalleros Novicios de estas Ordenes gozavan del privilegio del fuero, no dize que aya de ser siempre que fueren Novicios, sino es, ibi: *Tempore nouitiatus.*

210 Haze evidencia de lo que se và discurriendo la Glossa del *cap. Religioso, §. quamvis, de sentent. excomm. in 6.* que es el texto vnico en que se fundan los que dizen, que los Novicios han de gozar del privilegio del fuero, porque la Glossa supone, que la injeccion de manos violentas fue durante el año, y tiempo establecido para el noviciado, porque en èl avia ya esperança de que en aquel año se professasse; y assi dize: *Sed ponamus quod quidam Titius laicus intrauit Religionem eo animo, vt elapso anno probationis faceret professionem: accidit quod durante anno probationis aliquis iniecit manus violentas in eum: vtrùm sit excommunicatus? Respondet, quòd sic: eo quod erat spes de Clericatu, & Religione, &c.*

211 Tambien se deduce esto del *cap. beneficium, de Regularibus, in 6.* donde para la vacante de los Beneficios del que tomò el Abito en alguna Religion, y poderse proveer, ò no, se atiende al año señalado por Derecho para la profession, ibi: *Beneficium illius qui Religionem ingreditur, non est infrà probationis annum alicui conferendum*; porque no se permite que se estè mas tiempo en el estado dudoso.

212 Y el mas acerrimo defensor de la jurisdicion Eclesiastica Alexandro Esperelo *decis. 16.* donde disputò, si à los Novicios se les avia de tener por Religiosos, se moviò principalmẽte à persua-

suadir que lo eran, por el animo destinado, y principio ya provi- niendo la dilacion, no de la voluntad del Novicio, sino es del acci- dente, ò caso fortuito, *num.* 20. ibi: *Secundò principaliter pro hac parte mouetur, Anchar. dict. cons. 60. num. 8. Ex eo, quia animi de- stinatio, de qua patet per actum inchoatum; quamvis non consum- matum, habetur pro opere consummato, & perfecto; tametsi contin- gere possit, vt ex casu fortuito, vel aliud impedimentum ad effectum minimè perveniat, &c.* Y Paulo Rubio *de testamentis, resolut.* 84. *num.* 229. dize en el caso del *cap. Religioso*, 21. §. *quamvis, de sen- tentia excomm.* ibi: *Perinde enim invadens, & percutiens eum pec- cat, ac si Religiosum percussisset, nimirum quod iam proximè Religio- sus sit futurus, & ad Religionem iam, iam amplectendam destinatus sit, &c.*

213 No puede ser otra la razon en que se fundan los que sienten dever gozar el Novicio del privilegio de Religioso, que la que se deduce del texto *en la ley penultima, ff. de militari testamen- to, vbi pro cincto habetur qui proximè cingendus*; pero este texto, y sobre èl todos los repetentes, hablan en punto que ay actualidad, y direccion à el hecho, y cosa que està ya para hazerse, y que lue- go ha de ser, pues se explican por la palabra *statim*, ò por la pala- bra *de proximo*, ò con el verbo *debet*, que denota lo que forçosamẽ- te ha de ser, como parece de los exemplos que ponen, y terminos en que hablan, pues Baldo en la *ley penultima, nota, quòd qui pro- ximè debet consecrari habetur, pro consecrato*; y por este texto *en el consejo* 21. *del lib.* 5. dize: *Pro chancellato habendus est, qui de proxi- mo est chancellandus*; y en este mismo texto por la *ley qui se dicit, ff. de iudicijs*, dize: *Pro liberto habetur, qui statim à servitute libe- randus est*: y el texto habla en la especie de estar ya dado el dinero para la libertad, de que era efecto preciso, y necessario el de la ma- numission, aun sin necessitar de la operacion del señor en ella, por que no executandola, la dà la ley por executada: y en la *ley filius familias*, 43. *ff. de militari testam.* dize: *Potentia propinqua actui reputatur pro actu, & ideò Licenciatus, qui debet statim doctorari debet, quodammodo reputari pro Doctore.* Y Paulo de Castro *en la ley si non sortem*, §. *adeò, ff. de conditione in debiti*, dize: *Quòd qui sta- tim rebanniendus est, id est à banno revocãdus, pro iam rebanito ha- betur.* Y Bartulo la suma que pone en la *ley Licinius*, 4. *ff. quibus ad libertatem pro clamare non licèt*, es, ibi: *Paria sunt aliquid in esse consistere, vel in eo statu, qui de proximo rem producit in esse.* Y en la *ley si fundum*, §. *vltimo, ff. de fundo dotali, quòd praescriptio infrà pro-*

 xi-

ximos dies perficienda, pro completa habeatur. Y en la *ley non tantum, ff. de excusationibus tutorum: Vbi pupillus proximus libertati pro pubere habetur, quantum ad id vt non præstet excusationem suo tutori, veluti tutella eius habeatur pro finita, quæ statim finitur.* Y todos estos son exemplos en materias que parece que de necessidad avian de ser, y que eran efectos precisos de causas antecedentes; porque el dar la libertad, era efecto preciso de la causa de aver dado el dinero; el cumplirse la prescripcion, era efecto preciso del tiempo que corria; como tambien en el menor, que el tiempo de necessidad le constituya mayor.

214 Es muy proprio el texto *en la ley filius familias, 43. de testamento Militis*, donde para que el hijo de familias pueda gozar del privilegio militar para testar, no bastò el que estuviesse honrado con la Milicia, y en compañia de los Soldados, sino que fue necessario que se huviesse passado al acto de mandarle poner el cingulo, que le constituìa en el ser de Soldado, ibi: *Filius familias Equæstri Militia exornatus, & in Commitatu Principum retentus cingi confestim iussus testamentum de castrensi peculio facere potest.* Y alli la Gloss. hablando en las condiciones quando se cumplen, ò no, en la palabra *confestim* dize, ibi: *Quam constat statim defecturam.*

215 Y Baldo *en el cons. 195. vol. 2. num. 1. col. 2.* dize lo que es aun en mas rigurosos terminos, ibi: *Vndè sicut posthumus ante natiuitatem non rumpit testamentum, licèt sit in potentia nascendi, ita damnum quod est in potentia nocendi antea quam noceat pacem non rumpit, potentia enim antea quam deducat in actum, assimilatur conditioni, vndè interim non nascitur obligatio vt, ff. de condit. & demonstrat. leg. 1. in fine, ff. de verb. oblig. leg. interdum, ff. de statu hominum, leg. Aretusa, &c.* siendo la causa, *quòd potest non nasci, sed fieri abortus.*

216 De aqui se infiere, que los textos, y las autoridades que dàn à los Novicios el privilegio de Religiosos, se han de entender *ciuili, & legali modo*, en aquel que està *in via, & in actu proximo*, y esperando el tiempo de la assignacion del noviciado para la profession; pero no pueden aplicarse à Don Dionisio Ros, que ha cinco años que se puso el Abito; que no està, ni ha estado en casa alguna de la Religion; que ha vivido todo este tiempo en su casa, con su muger, y hijos, y aun sin licencia de su Superior, y sin acto alguno de expression de querer professar; con que solo ay la possibilidad de professar, y estar pendiente el ser, ò no ser; y como dize

ze el texto *en la ley is damnum*, *§.vnico*, *ff. de regulis iuris*, ibi: *Quòd pendet non est pro eo quasi sit.*

217 Obrando tambien la regla del texto *en la ley si nondum, C. de furtis*, donde se establece, *quòd res destinata ad Templi dedicationem, non propterea Templi est*; y por este texto dize Baldo lo que refiere Prospero Fagnano *in cap. eam te, de rescript. num.* 17. ibi: *Et Bald. in leg. si nondum, post princip. Cod. de furtis; vbi quod Ciuitas interficiens electum, non incidit in pœnam interficientis Episcopum, de quà in cap. ita nos, 25. quæst. 2. & eum sequitur Felinus hìc num. 1. in princip. vers. Vndè Bald. &c.* Gonçalez *regul. 8. gloss. 9. §. 1. num.* 27. Antonio Riciulo *de iure persona extra, lib. 3. cap. 7. num. 9.* y Abad Panorm. *en el cap. Ecclesiæ, 3. notabili, de immunitate Ecclesiarum*, que dixo, *quòd Basilica gaudet priuilegio Ecclesiæ, licèt nondùm consecrata*; dà la razon, ibi: *Quia est irreuocabiliter dedicata Deo, & de proximo consecranda*; y por la autoridad de Baldo *en la ley si pro ea, C. mandati*, dize Felino *en el cap. eam te, de rescriptis, col.* 16. *quòd sicut fideiussor condemnatus agere potest, ita quando euidenter apparet quòd in breui condemnabitur.*

218 Muy al intento dize Tiraquelo *de legibus connubialibus, gloss. 2. num.* 26. ibi: *Huic autem, quòd diximus pro confecto habendum, quòd proximè futurum est, cingendum, scilicèt pro cincto, dandum pro dato, & alia id genus; respondeo, id quidem procedere cum quod futurum speratur, certum est, & euidens, ac infallibile, vt not. dici Felin. in cap. eam te, col. 17. vers. Alia est, dummodo extra, de rescriptis, dicens ita sentire Bald. in dict. leg. si pro ea, C. mandati, & Panormit. in dict. cap. Ecclesiæ, extra de immunitate Ecclesiastica, & apperte voluit Ang. quæ non citat in leg. mulier, §. 1. ff ad Senatum Consult. Trebell. vbi dicit ex eo textu paria esse, aliquid esse in proximo infallib. vel esse in re, & ibi quoque Paul. Cast. loquens de bannito, qui sperat infallibiliter cancellationē de banno, & post eum Cæpola cons. causarum crimin. 6. veritas, col. 4. vers. 4. vers. Item pro hoc. Quòd reperitur cons. 39. & in eadem prop: sententia fuerunt domini à Rota decis. 231. supposito, col. 2. vers. Quintum motivum, &c.*

219 Siendo, pues acto libre en Don Dionisio el professar, y no aviendolo hecho en tanto tiempo, es notorio que ha quedado por èl à el simil de lo que considera el Derecho para conseguir la libertad, atendiendo à el si la condicion, ò el acto pende de la voluntad de el que ha de conseguirla: pruebase de la *leg. 3. ff. de statu liberis*, ibi: *Si nemo eos impediat, &c. §. si quis servum*, 7. de la

mis-

mifma *ley* 3. ibi: *Et puto tunc demū liberum fore cùm volens dare prohibeatur*; y en el *§. non solum* 10. figuiente, ibi: *Et sanè hoc iure vtimur in statu libero, vt sufficiat per eum non stare, quominus conditioni pareat, leg. si hæreditas*, 28. de el mifmo titulo, ibi: *Sed favor libertatis eo rem perduxit, vt respondeatur expletam conditionem si per eum cui data esset, non staret, quominus expleretur*; por que en dexandofe paffar el tiempo afsignado, ni aun la libertad fe configue defpues, *leg. si intra quinquenium*, 23. *ff. de statu liberis*, donde aviendo fido el precepto, de que haziendo vn acto dentro de cinco años fe cōfiguieffe la libertad, no fe configue, aunque fe execute defpues, ibi: *Si intra quinquenium stichus centum dederit, liber esto, nec Titio, vel hæredi, vel emptori post quinquenium dabit, &c.*

220 La razon dicta no averfe de eftàr fiempre con indiferencia, y que ha de aver tiempo determinado, dentro del qual fe ayan de executar las cofas; y afsi en la *l. 2. §. ad filiorum, C. quando, & qq. quarta pars debeat, lib.* 10. para la obligacion de el cafarfe dize el texto, ibi: *Triennium dumtaxat volumus expectare*, Horatia Montano *controu.* 40. *n.* 7. Gizzio *en la obfervacion à la decis.* 118. *de Capicio Lat. num.* 14. dize con la autoridad de Graciano *discept.* 254. *num.* 11. *&* 13. que el legado dexado, fi el legatario entraffe en Monafterio, fe le deve con la calidad de que profeffe paffados tres años defpues que tuvo edad competente para profeffar; y fi no profeffaffe en efte termino, le pierde.

221 Pareciò proprio de el intento la refolucion de Antonio Riciulo *de iure personarum extra Ecclesiæ gremium existentium*, que puefta la queftion en el *lib.* 3. en el *cap.* 8. ibi: *An si cathecumenus intra tempus probationis decedat salvari possit*; y puefta de vna parte la autoridad de S. Ambrofio, y de otra la de S. Auguftin, refuelve *num.* 4. ibi: *Mihi media via videtur eligenda, quàm innuere visi sunt, glos. in dict. cap. Cathecumenum, verb. Vitam, & Dom. Card. Bellarm. de pœnitent. lib.* 2. *cap.* 14. *in respons. ad* 16. *obiect. vt siquidem per Cathecumenum non steterit, quominus baptizaretur, sed baptisma defuit eo, quia vel temporis angustia, vel alio impedimento celebrari non potuit, in tali casu crederem salvari posse, quia flagrans desiderium suplet baptismi vicem, vt inquit text. in cap. 2. in fin. de Presbyt. non baptiz. cap. maiores, ad finem, de baptismis, cap. baptismi, 4. dist. & tradunt D. Thom. in 4. sent. dist. 6. quæst. 2. Turrecremat. in cap. si quis, de consecratione dist. 4. & hoc sensu accipiendæ sunt authoritates, Aug. in cap. non dubito,*

de

de consecrat.dist.4.& D. Ambros.cum alijs, quæ ad id probandum possent afferri. Si verò steterit per ipsum quominus baptizaretur, tunc quamvis deliberatum animum habuisset baptizandi crederem non posse salvari, nisi de negligentia conteratur. Turrecremat. in dicto cap. si quis, sub num.1. vers.Peccat autem, de consecrat. dist. 4.& in his terminis accipiendum puto, text.in cap.Cathecumenum, cum alijs suprà allegatis,&c.

222 Porque estarse toda la vida solo con averse puesto el Abito, sin tratar de professar, ni dàr muestras de ello, ni quererse constituir en el estado que le obligan los votos en la forma que los hazen, no lo permite la razon, y se puede dezir lo que San Geronimo *in cap.si cupis*, 16.*quæst*.1.ibi: *Si cupis esse, quòd diceris Monachus, id est solus, quid facis in vrbibus.*

223 Hase recurrido, aunque sin firmeza, por reconocer la debilidad à el punto de la tacita profession; pero este es tan desestimable, que insistirèmos poco en su satisfaccion, bastando para esto lo que dize el Padre Fray Manuel Rodriguez en las Questiones Regulares *tom.2.quæst.63.art.14.* hablando de los Cavalleros de estas Ordenes, afirmando que en ellos no se dà tacita profession, ibi: *Ex quibus colligitur, quòd licèt tacita professio per gestationem Habitus per annum, & diem præsumatur in alijs Religiosis Monachalibus, vt Sacri Canones determinant, & nos infrà explicabimus; in his tamen Religiosis talis præsumptio non admittitur, nec per solam Habitus Militaris assumptionem videantur vota solemnizare, etiamsi voluntatem non dimitendi eum firmiter habeant; tacita enim professio secundum mentem Concilij in Monachis residentibus intra Claustra Monasterij, exercitatis in actibus professi, tantum secundum mentem Concilij est admittenda: non autem in his Militibus, qui in sæculo ambulantes cum habitu suæ Religionis, in actibus professi minimè exercentur.*

224 Vltra de que el discurrir sobre tatica profession por el *cap.ex parte de regularibus*, ha de ser en terminos habiles, quando ha avido Noviciado, el Novicio ha estado en èl como Novicio, y ha continuado en la Religion passado ya el termino en que pudo professar; pero no puede esto ser en quien no ha estado en Noviciado el tiempo que deven estàr primero que professen, y Don Dionisio no ha estado tiempo alguno de Novicio, ni en casa destinada, ni en otra alguna con licencia.

225 Pero aun sin esto tiene conocida exclusion la pretension de la cita profession, por ser necessario concurran las calidades

que expressa por requisito preciso. Prospero Fagnano en el *cap. vidua de regularibus*, y en el *cap. qui Presbyterum, de pœnitentia, & remissione*, que son como alli podrà verse: *Vt sit Nouitius existens in probatione, vt exerceat actus professis convenientibus: veluti assistere, electionibus, vel receptionibus Monachorum, vel alios ad professos solos expectantes, vt sponte id faciat, vt habeat animum, vt sciat talibus actibus esse votum annexum, vt faciat actus scientibus jis quorum est Religioni incorporare, vt adsit consensus Religionis*. Y siendo todas estas circunstancias precisas para la tacita profession, y que conste de ella, ninguna de ellas ay aqui, ni aun se sabe que èl se tenga, ni quiera ser professo.

226 Y asi dixo el Cardenal de Luca *de regularibus discurs. 40. num. 7.* hablando del capitulo *ex parte, de regularibus*, que ya era casi imposible darse caso de tacita profession, ibi: *Primus casus de quo propriè decretalis loquitur, nimirum raro ad praxim videtur hodie deducibilis, quoniam ex omnium ferè Religionum lege scripta, vel non scripta, non datur casus professionis tacitæ ob certam præfinitam formam, vel solemnitatem, quæ adhibenda est, præsertim, circa præviam acceptationē, Capituli Cōventualis per vota secreta nisi concurrat lapsus quinquenij præfiniti à Concilio Tridentino sess. 25. de regular. cap. 19. Seu accedant alia adminicula verè concludentia reciprocum consensum, tàm ipsius Religiosi profitentis, quàm Religionis eum recipientis, cum iste dicatur mutuus, & correspectibus contractus, qui vtriusque consensus coniunctionem exigit ob reciprocam vtriusque contrahentis obligationem, adeò vt quidquid more consulentis ingenium acuendo probare conetur, Menoch. dict. cons. 396. vbi agit de tacita professione in Moniali nimium difficilè videatur id ad praxim reducere, &c.*

227 Y en la profession de estos Cavalleros, como los de Calatrava, se requiere que antes de su profession hagan diferentes cosas, que se expressan en el capitulo 10. del titulo 7. de las dificiones de Calatrava, y segun ella se haze la profession en la Orden de Montesa, como dize Don Hipolito de Sampèr en su Montesa Ilustrada 3. *part. num.* 509. *lit. H.* y la falta de solemnidad, ò circunstancias que impide la profession expressa, del mismo genero impide la tacita, como lo funda Fagnano *in dict. cap. qui Presbyterum, de pœnitentia, num.* 53. con que el discurso, que aun no es alegacion de la tacita profession, es de tan poco aprecio, como se ha manifestado, y se convence con proponer, que si oy se huviesse de dàr vna Encomienda à Don Dionisio, seria forçoso

que

86

que professasse; y cierto que sin hazer profession no se le daria.

228 Estas razones, y autoridades asseguran firmemente que Don Dionisio que es Novicio, en el modo que se ha dicho no puede estàr exempto de la jurisdicion Real.

Satisfacese à exemplares.

229 EL mayor cuidado q̃ en contrario se ha puesto ha sido en comular relaciones de exemplares de casos q̃ se dize aver sucedido, en que las causas criminales de los Cavalleros de las Ordenes Militares han sido remitidas à los Iuezes de la Orden; pero aunque los aya, como se refiere, no podràn atenderse por eficaces para excluir la jurisdicion Real, y suele ser medio, y arte antiguo este genero de defensa para q̃ no se venga en conocimiéto de la verdad; y assi dize con admiracion Pedro Marca *de concordia Sacerdocij, & imperij in Prolegomena, folio mihi* 40. *B.* ibi: *Atamen dissimulandum non est, viam istam publicam multis insidijs veluti latronum prætenturis expositam esse; quia scilicèt in expansa illa sæculorum serie, varia occurrant exempla hinc, & indè vsurpatæ iurisdictionis, quæ ancipitem animum ad desperationem inveniendæ veritatis adigant. Sed generosa mens his difficultatibus terreri non debet, quin saltim pro modulo suo ad tam grande bonum pervenire conetur, &c.*

230 Y mas quando continuando con lo que el mismo Autor prosigue, diziendo, ibi: *Non me latet eandem controversiam diuersis sæculis variè temperatam pro moribus Principùm, & vtilitatibus Reipublicæ, idemque ius variè disceptatum, toleratis vno seculo, quæ altero damnata sunt iterumque reposita, &c.* Ay tantos casos à favor de la jurisdicion Real, como se han visto en todos tiempos; pues recurriendo à los antiguos, y à los conocidos en el Mundo, se halla por lo que dize Don Iuan Nuñez de Villayzan en la Coronica del señor Rey Don Alonso el Onceno en el cap. 27. y 28. que el año de 1333. su Magestad por si mismo diò sentencia, y hizo degollar à Gonçalo Martinez de Oviedo, Maestre de la Orden, y Cavalleria de Alcantara.

231 El señor Rey Don Iuan el Segundo mandò cortar la cabeça à Don Alvaro de Luna, Maestre que era de la Orden, y Cavalleria de Santiago; y aunque se quiere dezir que su Magestad formò escrupulo, y obtuvo absolucion de la Sede Apostolica, no tiene esto la comprobacion que obliga à creer que fue assi; demàs,

que

que aunque esto se huviesse hecho, suele ser mas por escrupulo, que no por obligacion: *Quia sæpè contingit homines timoratæ conscientiæ petere indulta faciendi ea, quæ sine indulto possent*, que dize Caramuel *in Theologia fundamentali, fundamento 13. quæst. 2.* y se prueba de la *ley forma, §. si quis veniam, ff. de censibus*, y doctrinas de Cancerio *tom. 2. cap. 3. ex num. 81.* D. Salgado *in labyrint. part. 2. cap. 17. n. 29.* D. Solorçano *tom. 1. lib. 3. cap. 1. ex num. 56.*

232 El año de 1621. reynando la Magestad del señor Rey Phelipe Quarto (que està en Gloria) fue degollado Don Rodrigo Calderon, Comendador que era de Ocaña, de la Orden de Santiago.

233 A Don Iuan de Benavides Baçan, Cavallero professo del Orden de Santiago, se le hizo causa criminal por aver perdido la Flota que venia à su cargo el año de 1628. y fue condenado à degollar, y se executò la sentencia en la Ciudad de Sevilla.

234 Y si esto se hizo por la Magestad del señor Rey Don Phelipe Quarto, tan Catolico, y tan reverente à la Sede Apostolica, que es mas de lo que cabe en la ponderacion; y ni se tuvo por descomulgado, ni sus Ministros: causa impaciencia que se afirme, y mas con las veras que se afirma, que son los Cavalleros casados personas Eclesiasticas, y exemptas de la jurisdicion Seglar.

235 Modernamente sabemos por notoriedad, que à Don Gomez de Chaves y Solis, vn Cavallero de Salamanca, professo de la Orden de Santiago, le hizo causa criminal la Sala de los señores Alcaldes, por que arrebatado del dolor de que *illo inconsulto* huviesse su hija tratado de casarse, le diò vna herida, de que muriò; y aviendose formado competencia con el Consejo Real de las Ordenes, se determinò à favor de la jurisdicion Real, y en rebeldia fue condenado à degollar, y en la perdida de su hazienda, y en esta parte se executò la sentencia.

236 Y aora actualmente està sucediendo, que aviendose dado querella criminal en el Consejo de Castilla contra Don Iuan Francisco Romero, Cavallero del Orden de Santiago, vezino de Biguera en la Rioja, y despachadose Iuez à la averiguacion, y castigo, declinò por Cavallero, se formò competencia con el Consejo de Ordenes, se viò, y se determinò à favor de la jurisdicion Real; y se està (como se ha dicho) procediendose contra èl actualmente; y de esto avrà muchos casos, sobre que no hemos cuidado de hazer averiguacion para ponerlos aqui, porque no descaezca nuestra razon, siguiendo el sentir de Alberico *en la ley 1. de constitu-*

tutionib. Principum, que dize no ser acertado valerse de exemplares, ibi: *Ab exemplis opem petere cum iura non supetunt, vt sic iudicatum esse dicam, de quo D. Solorçano lib. 2. de Indiarum gubernat. cap. 18. num. 49. D. Valenç. cons. 69. n. 214. Castill. lib. 5. cap. 89. num. 98. Ceuallos de violentia, gloss. 6. num. 64. vers. Nec obstat.*

237 Y ay diferencia grande entre los casos en que las causas criminales de los Cavalleros Militares se ayan remitido al Consejo de las Ordenes, y à sus Iuezes, à los en que ha conocido la jurisdicion Seglar; porque los primeros pueden aver passado sin reparo, ò por tolerancia, sin que de ello resulte cosa reparable; y conviene propiamente lo que dize Pedro Marca *in Prolegomena, fol. mihi* 41. ibi: *Quare ea mente in explorandis veterum exemplis versauimur, vt inde nõ inferamus iuris quod alterutri potestatum competit certissimam probationem, sed indulgentiæ, & remissionis vsum in simili specie, &c.* Y como en su Magestad ay vnidas la potestad de Rey, y la potestad de Gran Maestre, ha vsado como le ha parecido.

238 No assi en los que huviere conocido la jurisdicion Seglar, pues si como pretenden las Ordenes fueran los Cavalleros casados Eclesiasticos, huvieran incurrido en censuras, y huvieran estado descomulgados quantos huviessen intervenido, y Iuezes que lo huviessen sentenciado, y aun el mismo Principe que lo huviesse consentido; y pues se ha executado tantas vezes, sin que nadie se aya tenido por descomulgado, es prueba real de que se ha podido hazer, Cardin. Luca *de Regalibus, disc.* 3. donde por la doctrina de Bald. *en la ley exemplo, num. 8. vers. Quæritur, C. de probationib.* Felino *in cap. cum in iure peritus, num. 11. de officio Legati*, y otras autoridades, dize es prueba de potestad, *vel actuum frequentia ab antiquo tempore, vel vbi Magistratus publicè actus exercet.*

239 Siendo muy digno de atencion para convencer la costumbre, possession, ò prescripcion, que las Ordenes alegan à su favor de muchos actos de causas criminales, en que los Cavalleros reos han sido remitidos à los Iuezes de sus Ordenes, el que muchos no han sido remitidos, y han sido castigados por la jurisdiciõ Seglar; y como esta funda de derecho en todas las personas que las presume legas, no constando con notoriedad la calidad que le constituye en ser de verdadero Eclesiastico, y exempto, vn acto que aya hecho, no solo es bastante para conservar su possession, sino es que es destructivo de la possession, prescripcion, ò costum-

 bre

bre que en contrario se quiere dar, optimè Prospero Fagnano *in cap. auditis, de præscriptionib. à principio*, donde discurriendo à favor del que tiene la assistencia de derecho, dize en el *num. 3.* el que *sufficit quod saltim vna vice eisdem iuribus vtatur, &c.* Cardinalis Luca *in tract. de iurisdictione in disceptat.* Cardin. Albicij *post disc. 95. num. 93.* donde con muchas autoridades dize, que *ad conservandam possessionem suam, & ad excludendam possessionem alterius sufficit aliquem actum exercuisse, &c.*

240 Advirtiendose tambien, que lo que ha cabido en lo possible ha sido permitir sus Magestades, y sus Tribunales, que à los Cavalleros, aunque fuessen seglares, les castigassen los Iuezes de sus Ordenes; pero no el que si estos Cavalleros fuessen Eclesiasticos, les castigasse sus delitos; porque lo primero pendia de la voluntad, y no avia riesgo, pero le avia en lo segundo.

241 El Consejo (salva su grandeza) no puede dexar de declarar, que el Conservador haze fuerça, y su determinacion, sobre ser necessaria, tendrà suma justificacion, por la seguridad de razones que vàn propuestas, que favorecen la jurisdicion Real; por las muchas autoridades que la comprueban; por la possession antigua que han tenido los señores Reyes de España de que se conozca en sus Tribunales Reales; por la moderna de que vemos que està vsando en competencias de Cavalleros, que se remiten à la jurisdicion Seglar, pudiendo sus Magestades para esto aver seguido las opiniones que favorecen su jurisdicion, y el consejo de los hombres doctos, que de el todo le han assegurado, como latamente para otro grave fin lo funda el señor Solorçano *tom. 1. de iure Indiar. lib. 3. cap. 2.* y dize en el *num. 35.* ibi: *Principem quoque non peccare, quia aliquid lege humana prohibitum fecerit, immo & iniustum, dum non sit contra legem Diuinam, & Naturalem, sequutus consilium virorum doctorum, appertè probat Glossa per textum ibi in cap. Capellanus, de ferijs, vbi Panormitanus num. 6. Innocentius in cap. per tuas, el segundo, de simonia, Felinus in cap. 1. de re iudicata, num. 15. limit. 7. Archiepiscopus Florentinus in summa, 1. part. tit. 3. cap. 10. column. 6. Nauarro in Manuali, cap. 27. num. 284. & 288. & plura tradens P. Ribadeneyra in Principe Christ. lib. 2. cap. 24. &c.*

242 Y en el *num. 39.* ibi: *Quibus mirum in modum fauet alia aliorum doctrina, qui tradunt communem opinionem Doctorum efficere, vt Ecclesia det iurisdictionem in multis casibus, etiam si fortè opinio illa sit falsa; cum enim (inquiunt) licitum sit operari ex*

opi-

88

opinione probabili, si omnia illa essent irrita, grauissima incommoda sequerentur, de quo pluribus agit Enriquez de pœnitent. lib. 2. cap. 14. num. 3. & 4. Thomas Sanchez de matrim. lib. 3. disput. 20. num. 2. & Leonardus Lesius de iust. & iur. lib. 2. cap. 29. n. 68.

243 *Vndè & illud descendit, quòd huic quæstioni, de qua tractamus, maximè congruit Reges, scilicèt nostros, iuste, & secure posse retinere Prouincias quas prævijs istis consultationibus debellarunt, & adquisierunt, etiamsi fortè ex post facto dubitari posset prædictas consultationes minus iuridicas, & legitimas fuisse, &c.* Y en el 41. ibi: *Nam vbi Princeps de Consilio suorum Procerum, ac sapientium aliquid facit omnia legitimè acta præsumuntur, & cum iusta causa, ita vt posteà impugnari, vel in dubium reuocari, non posit obstante nimirum exceptione sententiæ, & rei iudicatæ, quæ ex huiusmodi consultationibus, assertionibus, & diligentijs oritur, vt in pulchris casibus latè docent, & probant, &c.* y trae muchas autoridades en su comprobacion.

244 Y aviendo avido en esta materia los lances que han passado, las suplicas que se han hecho à su Magestad por las Ordenes Militares, las Consultas de el Consejo, y Ministros à quien se ha cometido, afiançandole à su Magestad en su possession de conocer su jurisdicion Real continuadose en ella, podemos dezir lo que el señor Solorçano *vbi proximè num. 29.* ibi: *Meritò affirmare debemus, nullum scrupulum ex parte Regum nostrorum considerari posse cum putare non debuerint id falsum esse, quòd omnes, aut plures senserunt, dixerunt, & consuluerunt, &c.* Y todo esto lo venia el Consejo à destruir si declarasse que el Conservador no hazia fuerça.

245 Y siendo la duda si aquella calidad de Religiosos, que se pretende que tengan *secundum quid*, es bastante, ò no para constituirles en el ser de Eclesiasticos, que gozen del privilegio del fuero, ò estèn sujetos à la jurisdicion seglar, ha sido muy facil el que los señores Reyes ayan entrado en el conocer de sus causas, atendiendo à la observancia, y à lo que de antiguo dizen los Autores averse estilado en España; porque esto no es directamente contra la libertad Eclesiastica, ni contra el Derecho natural, ni aun inductiva de nuevo Derecho; y en tales casos puede proceder el Principe Secular, como lo funda el señor Salcedo *de leg. Polit. lib. 1. cap. 7. §. 1. à num. 24.* y mas si fuesse en cosa que los Sumos Pontifices no lo huviessen ignorado.

246 Ni el que aya diversidad de opiniones es fundamento

para

para q̃ la jurisdicion Real se rinda: y si fuesse regla para la decision de la causa la disputa de los Doctores, se hiziera el mayor agravio à la Corona q̃ se pudiera considerar, pues qualquiera versado en la Iurisprudencia tendrà noticia de muchos de los innumerables casos, en que estàn divididos los Autores, sobre si es del Seglar, ò del Eclesiastico el conocimiento, de que propone algunos Don Ioseph Vela en la releccion que haze al *cap. 1. de officio Iudicis Ordinarij*; y muchissimos Cevallos en las 164. questiones que trae en el tratado *de cognitione per viam violentiæ*; y en Marta, y Ansaldo, y los demàs que han escrito de *iurisdictione*: y en las mas de estas questiones que proponen conoce la jurisdicion Seglar, y no la Eclesiastica.

247 Y baste para la comprobacion de esto lo que sucede en las fuerças, pues contra ellas es indecible lo que ay escrito, y vltra de la prohibicion que se quiere dezir tienen por los Sagrados Canones, la tienen por vn capitulo especial de la Bula de la Cena; y sin embargo de esto, se vsa con toda seguridad en España de los recursos, por el vso, y por la razon que ay de valerse de ellos, y aunque los Ministros Reales deven atender con veneracion à la Sede Apostolica; pero al passo mismo deven atender la observancia de los derechos de su Rey, y de su Reyno, como dezia Pedro Marca *de concordia Sacerdotij, & Imperij in Prolegomena*, ibi: *Et vt Regij Magistratus authoritate sibi delegata, cum summo Sedis Apostolicæ cultu, & reuerentia, in litibus iudicandis, & Regni iuribus custodiendis vtantur.* Y dize Casiodoro *lib. 2. epistol. 35.* ibi: *Acerbum nimis est nostris temporibus antiquorum facta decrescere.*

Discurrese sobre la falta de jurisdicion, y potestad de el Conservador.

248 SI este Iuez Conservador no tuviesse potestad, ni fuesse materia de conservaduria, se obtendria sin disputa alguna en el recurso, no solo en el caso claro; pero en el dudoso contra el Conservador, Fraso *de Regio Patronatu, cap. 78. num. 54.* ibi: *In dubio semper dicendum est, Conservatorem non habere iurisdictionem, Acacio de Ripol variarum, cap. 1. num. 70* siendo cierto que la jurisdicion ha de competir: *Vel ex iuris dispositione, vel ex concessione aliqua, D. Salcedo de lege Polit. lib. 1. cap. 19. num. 30.* y Don Iuan Antonio de Nava no la tiene por derecho, y lo que dize es, estarle dada, y tenerla por Conservador.

Ay

89

249 Ay para que no la tenga, y se declare hazer fuerça varias consideraciones; vna en lo respectivo à quien le ha nombrado; porque si quiere proceder con la nominacion primera de su Magestad, esta no puede ser, porque *conservator à solo Papa datur, cap. 1. & cap. final, de officio, & potestate Iudicis delegati in 6.* ibi: *A Sede Apostolica conceduntur*, Augst. Barbos. *allegat. 106. num. 7.* ibi: *Conservatores à solo Romano Pontifice concedi possunt:* proposicion que nadie niega; y si quiere proceder en virtud de las Bulas, como lo intenta, recediendo del primer medio, de que con sola la nominacion de su Magestad procedia, ay el reparo de que la Bula de Inocencio VIII. que es la que ha presentado; y en que se funda, fue concession à la Orden de Calatrava para que pudiesse nombrar Conservadores; y aunque esta de Montesa se estime tan propria como la de Calatrava, y se aya presentado Bula de participacion de privilegios, puede aver la duda sobre si en la comunicacion de privilegios se comprehenda este tan particular de nombrar Conservadores.

250 Otra consideracion es de la persona nombrada, y parece cierto no ser legitima para Conservador Don Iuan Antonio de Nava; pues para su exclusion se encuentra con el *cap. vltim. de officio, & potestat. Iudic. delegat. in 6.* el *cap. statutum, de rescriptis in 6.* y con la Bula de la Santidad de Gregorio XV. que à la letra trae Agustin Barbosa *de potest. Episcop. part. 3. alleg. 106. num. 5.* y Don Pedro Fraso *de Regio Patron. cap. 78. num. 47.* lo que estos textos, renovada su disposicion *in cap. 10. sess. 15. de reform.* dizen, es, ibi: *Deputari non possint, nisi Episcopi, vel eorum Superiores, aut Abates, seu Dignitates, vel Personatus in Cathedralibus, vel Colegialibus Ecclesijs obtinentibus.* A que añadiò la Bula de Gregorio, que demàs de estas calidades avian de ser nombrados por Iuezes Synodales *in Concilijs Provincialibus, aut Diœcesanis.*

251 Viendose que le falta al Conservador nombrado la calidad de tener dignidad en Iglesia Catedral, ò Colegial, se pretende sanar este defecto, diziendo es Protonotario Apostolico, que el Protonotariato es Dignidad; y que esto le basta para poder ser legitima la eleccion en èl hecha de Conservador.

252 Pero esta calidad de Protonotario no es bastante para suplir las otras calidades que se requieren por forma para ser Conservador; y que para serlo no basta el ser Protonotario, lo dize Moneta *de Conservatoribus, cap. 5.* pues refiriendo las per-

 so-

ſonas que no pueden ſer Conſervadores, dize en el *num.* 112. ibi: *Idemque multo magis dicendum de Protonotarijs, qui licèt cum officio dignitatem habeant, quæ minor eſt dignitate referendarij, Doctor Gomez locis citatis, Guillielmo Benedict. in repetione cap. Raynutius, verbo Adiecta impuberi, num.* 14. *de teſtamentis, Caſaneo dicta* 4. *part. conſiderat.* 29. *Cardinal. Iacobatius dicto art.* 5. *Ferè per totum, & Mandoſius in praxi ſignaturæ gratiæ, verbo Protonotarij, & Acoliti, eam tamen non dicuntur propriè habere in Ecclesia Cathedrali, vel Colegiata, prout requirit in Conſervatore, Bonifat. dicto cap. final, de officio delegati in* 6. *&c.*

253 Contra eſto opone la otra parte vna doctrina de Aguſtin Barboſa *in Summa Apoſtolica, collectanea* 617. *num.* 18. en que ſe remite al *lib.* 1. *de iure Eccleſiaſtico, cap.* 23. *num.* 28. en que reprobando la opinion de Moneta, dize, ibi: *Verum contrarium cenſuit nouiſſimè Sacra Congregatio Concilij de anno* 1630. *ex eo, quia licèt Protonotarij dignitatem non habeant in Eccleſia Cathedrali, vel Colegiata, eam tamen habent in Eccleſia Romana quæ omnium aliarum mater eſt. & Magiſtra, cap.* 2. *de Summa Trinit. cap. antiqua,* 23. *de priuilegijs, cum citatis per me, de officio, & poteſtate Epiſcopi, part.* 1. *tit.* 3. *cap.* 2. *num.* 14. *&c.*

254 No es aplicable la autoridad de Barboſa à eſte caſo, ni puede verificarſe en los Protonotarios Iuezes in Curia que ay en eſta Corte para votar pleitos, porque no ſon de aquellos Protonotarios del grado, y dignidad de los que alli habla, con las prerrogativas que dize competirles: *Incedendi cum habitu Prælatitio, nempè roqueto, mantellecto coloris violacei, gaudendo priuilegio fori, tàm in ciuilibus, quàm in criminalibus, ſedendi in presbyterio cum habitu Prælatitio, & in proceſſione incedere poſt Sacramentum, vel poſt celebrantem, habendi honorabiliorem locum in Eccleſia*; y ſiendo eſtos Protonotarios de los que alli habla Barboſa, no puede entenderſe de los Protonotarios Iuezes in Curia de eſta Corte, como es Don Iuan Antonio de Nava, que no tiene coſa alguna de lo referido.

255 La otra conſideracion, y la principaliſſima, es la de la calidad del negocio, y materia que ſe controvierte, no aviendo ni aun apariencia de razon para conſiderarle caſo de Conſervaduria.

256 Dos generos ay de Conſervadores, vnos dados à las Religiones, Comunidades, Vniverſidades *ad vniuerſitatem cauſarum*, que ſon de los que habla el *cap.* 5. *ſeſſ.* 14. *de reformat.* que los dexò preexiſtentes, ſin revocarlos; y ſe verifica en las Bulas de

Con-

90

Conservaduria de las Vniversidades de Salamanca, Alcalà, &c. los quales no son propriamente Conservadores, sino es Iuezes Ordinarios, con su primera instancia preservada, como la de los demàs Ordinarios, en el *cap. causæ omnes, 20. sess. 24. de reformat.* de quibus D. Salgado *de supplicat. ad Sanctis. 2. part. cap. 11. à num.* 87. donde dize: *Quòd isti Conservatores subintrant locum Ordinariorum*; y de este genero no es Don Iuan Antonio de Nava, ni tal se puede pretender, porque para el conocimiento de las causas de las Ordenes ay Iuezes, y ay Tribunales: consideracion que hizo para este fin Pereyra *de manu Regia, part. 1. cap. 10. num. 8.* diziendo: *Alias enim frustra in eadem Militia fuisset datus Iudex Ordinarius ad causas Militum, &c.*

257 Ay otros que son propriamente Conservadores, dados, ò que se nombran con el privilegio, ò facultad que ay para nombrarlos, concedido por la Sede Apostolica; de cuyo genero es Don Iuan Antonio de Nava, que para este fin se vale de la Bula de la Santidad de Innocencio VIII. concedida à la Orden de Calatrava para nombrar Iuezes Conservadores. Con que el conocimiento de este avrà de ser el regular de los Conservadores para las manifiestas violencias; ni de la Bula se puede inferir otra cosa, pues ay en ella las clausulas *Multiplices molestias inferunt, & iniurias*: & inferius: *Molestatores, & invassores*; y en otra parte: *Per quos ipsorum compescatur temeritas.*

258 Y el P. Andrès Mendo *de Ordinibus Militaribus, disq. 2. quæst. 4. en el* 51. que es donde trata el punto de los Conservadores, la facultad que dà à la Orden de Calatrava para que los nombren, es la de la misma Bula de Innocencio VIII. y segun ella, de lo que pueden conocer, es de lo que dize en el *num.* 127. ibi: *Hic autem Iudices designantur ad propulsandas iniurias, aut violentias, quæ contra privilegia, & exemptiones Ordinum Militarium intenduntur ab his, qui conveniri non possunt coram ipsorum Iudicibus proprijs Ordinum, neque coram ipsorum Senatu eo quo in illos non detur iurisdictio, &c.*

259 Ni aunque la Conservaduria huviesse sido en la mas amplia forma, pudiera entenderse en otra, que respectivo à la calidad de la materia, que es à las injurias, y conocidas violencias, ita Pereira *de manu Regia, part. 1. cap. 7. num. 7.* donde dize, que *licèt amplissimæ sint clausulæ restringi debent secundum subiectam materiam*; y en el *cap. 10. num. 8.* dize, ibi: *Nec etiam si amplissimæ reperirentur clausulæ posset talis Conservator Ordinarius reputari,*

aut

aut iudicari cum potius ſolum facultatem accipiat cognoſcendi de manifeſtis iniurijs: y lo repite en la 2.*part. cap.*22. *num.*27. ibi: *Quia clauſulæ quantumcumque amplæ ſint non faciunt ceſſare legem Regiam, quia lex Regia nullo modo convelli poteſt per indirectum, vt exempti iudicium Regum effugiant, prout ſuprà diximus in Legatis de Latere, vndè illæ clauſulæ in Conſervatorijs Bullis expreſſæ, vt cognoſcant tamquam Ordinarij, debent reduci ad ſenſum iuris, ſecundum quod tales Conſervatores conceduntur ſolum ad notorias violentias, cap.*1.*& fin.de officio Delegati,lib.*6. *Vndè quando illis conceditur, vt cognoſcant de violentijs, de quibus vt Delegati cognoſcunt, & ſumariè partibus auditis, quando poſtpoſitis cenſuris partes illo medio vti vellint, qui videtur verus ſenſus talium clauſularum,&c.* D. Valençuela *conſ.*84. *num.*4. Y ya no tiene eſto diſputa, por la Bula de la Santidad de Gregorio XV. pues al contenido de ella eſtàn reducidas todas las Conſervadurias, derogando aun las concedidas à las Ordenes Militares, y aun à la de San Iuan, ibi: *Quas omnes ad formam præſentis conſtitutionis reduxit in fauorem quorumcumque Ordinum, tàm Mendicantium, quàm non Mendicantium, Militarium etiam Sancti Ioannis Hieroſolymitani.*

260 Conocida la calidad de Conſervador, es meneſter paſſar à ver de què puede conocer; y en eſto es materia ſegura, que eſtos Conſervadores no ſe dàn ſino es para que procedan à defender en caſos de notoria y conocida violencia que ſe haga contra las perſonas, ò coſas que han de ſer defendidas, ſin que ſea por via de juriſdicion formal, y forma judicial ſu procedimiento. Son literales el *cap.*1. *de officio, & poteſtate Iudicis Delegati, in* 6. ibi: *Statuimus, vt Conſervatores quos plerumque concedimus à manifeſtis iniurijs, & violentijs defendere poſsint, quos eis committimus defendendos, nec ad alia quæ iudicialem indaginem exigunt ſuam poſsint extendere poteſtatem, cap.fin.eodem titulo*; donde ſe eſtablece lo miſmo en el *verſic.Vt autem*, lo miſmo ſe eſtablece en el *cap.* 5. *ſeſſ.*14.*de reformat.* y en nueſtras leyes Reales ay la *ley* 1. *tit.*8. *lib.*1.*Recopilat.*que dize: *Los Conſervadores dados, y diputados por nueſtro muy Santo Padre no ſean oſſados de perturbar la nueſtra juriſdicion Seglar, ni ſe entremetan à conocer, ni proceder, ſalvo de injurias, y ofenſas manifieſtas, y notorias, que ſuelen ſer hechas à las Igleſias, ò Monaſterios, y perſonas Ecleſiaſticas: ſegun que los Derechos comunes diſponen, y los Santos Padres que las ordenaron, y no mas, ni allende; no embargante qualeſquier condiciones, ò poderes que les ſean, ò ſon dados, &c.*

Es

 9v

261 Es esta proposicion de nadie contradicha, por ser tan textual, como se ha manifestado: y assi se omiten autoridades en su comprobacion, y baste remitirse à Don Pedro Fraso *cap.78. num.2.* que trae dos colunas de Autores en prueba de ella.

262 En tanto grado, que aunque aya ofensa, ò injuria, si esta no fuesse notoria, no podrà el Conservador proceder, pues su facultad es: *pro iniuria simplici*, Iuan Monacho *cap.1.de offic.& potestat.Iudicis Delegati, in 6.* D.Valenç.*cons.84.num.7.* D.Pedro Fraso *de Regio Patronato,cap.79.num.61.* vbi: *Quòd iurisdictio competit eis non simpliciter, sed solum super qualificatis iniurijs, & violentijs; & cum possit dari iniuria non qualificata, sed tantum simplex; certum est Conservatori iurisdictionem non competere,&c.* Pereira *de manu Regia, part.1.cap.7.num.5.* ibi: *Non competit super iniurijs,& violentijs simpliciter; sed super qualificatis, & notorijs, &c.*

263 Porque como dize el Cardenal de Luca *de iurisdict. disc.* 49. no merecen el nombre de Iuezes, sino es de personas poderosas, y auxiliadores, *num.5.* ibi: *Ita vt tali casu verè,& propriè Conservator dici non debeat Iudex, sed potius vir potens, & auxiliator, cum maioribus armis assistens parti; vt se tueatur ab iniurijs, & violentijs, iusta terminos text.in leg.vt vim,ff.de iust.& iur.&c.*

264 Y assi en aviendo duda, no puede tomar conocimiento el Conservador; porque la misma duda excluye la violencia notoria, y cessa la calidad, ò falta la en que se funda su potestad, y el fin para que fue dada, Glosl. *in cap.1. de officio, & potestate Iudicis Delegati, in 6.* por la qual Cancerio 3. *part. cap.10. num.80.* ibi: *Inquirit Glossa, si negetur notoria iniuria an possit Conservator procedere, & dicit, quòd recipiat probationes, & si negationem probabilem esse videat, non procedat.* Don Diego Francès de Vrrutigoiti *in Pastorale Regularium, part.1.claus.10.à num.18.* Don Miguel Cortiada *en proprios terminos de competencias, decis.36.num.12.*

265 Y por que la duda si tiene probabilidad *in iure, vel in facto*, demàs de ser exclusiva de la notoriedad, y de la violencia, *requirit indaginem,& cognitionem iudicialem ad determinationem:* nada de lo qual puede hazer el Conservador, *cap.1.de officio,& potestate Iudicis Delegati, in 6.* ibi: *Nec ad alia quæ iudicialem indaginem exigunt suam possint extendere potestatem.* Y la negacion probable como aqui se ha hecho de la exempcion del fuero, haze à lo menos dudosa la materia, *glos.1.in cap.veniens, de renuntiatione,*

ne, & in dict. cap. 1. *de officio, & potestate Iudicis Delegati, in* 6. D. Valençuela *conſ.* 42. *num.* 25. Fontan. *deciſ.* 132. *n.* 15. *part.* 1. *& deciſ.* 356. *num.* 22. *part.* 2. Cortiada *deciſ.* 33. que en terminos de competencias de Conſervadores, dize en el *num.* 14. que ſu excluſion, ibi: *Procedit, quando continet aliquam dubietatem probabilem*; y es propoſicion eſta ſin controverſia.

266 De eſtos incontraſtables principios ſe derivan dos conſideraciones, que hazen impracticable, y aun impoſsible, el que eſte ſea caſo de Conſervador: que ſon el no aver la injuria, ni violencia, que es neceſſaria; y el ſer forçoſo mucho conocimiento, y forma, y orden judicial para determinar el punto, que ha dado motivo à eſta controverſia.

267 Que en aviendo de tomar conocimiento el Conſervador, y pidiendole que ſe abſtenga; ſi no lo hiziere, que ſe declare entonces la fuerça por la apelacion *ab abuſu*, Pereira *de manu Regia, part.* 1. *cap.* 10. *n.* 7. Pegas *ad Ordinamenta Portugaliæ, lib.* 1. *tit.* 9. §. 12. *volum.* 3. refiere varios caſos en que ſe declarò hazer fuerça, por el motivo de ſer materia que neceſsitava de conocimiento, como parece del caſo que pone en el *num.* 222. donde el fundamento para declarar la fuerça, fue, ibi: *O dito Conſervador, ò obriga con cenſuras ſendo couſa que requiere juizio.*

268 Y en el del *num.* 313. ibi: *Por não poder conhezer ſe não de notorias forças, iniurias, è violencias, que aqui não ha.*

269 Y en terminos de Conſervador de la Orden de S. Iuan, en el del *num.* 501. ibi: *Se não podian dizer, que cometia notoria violencia, que he hu dos caſos em que ſegundum diſpoſicam de directo os Conſervadores te juriſdicam.*

270 Y en el de 531. ibi: *Que viſto não hauer força manifeſta, & requerer à cauſa plenario conhecimento.*

271 Y en el del *num.* 820. ibi: *Porque pella nagacam da parte fica à dita força duuidoſa, de que o Iuiz da Ordem ha de conhecer, & nas mais duuidas que houuer fora de forças, nam podera intrometerſe o Conſervador:* Y en todos ſe dixo avia vſurpacion de la juriſdicion Real, y ſe cometia violencia.

272 Y ſe deve notar el modo con que el Conſervador ha empeçado à proceder, que ha ſido como en forma de juizio pleno, reſpecto de que en los mandamientos que expidiò contra el ſeñor Don Diego del Valle, dize, ibi: *Se inhiba, y aya por inhibido del conocimiento de la dicha cauſa, y nos la remita, con los autos fechos, y*

can-

92

causados en ella hasta de presente, ò nos la haga remitir todo original, y sin que falte cosa alguna de ella; como Iuez priuatiuo, à quien toca su conocimiento, en virtud de dicha Real Cedula de su Magestad, y Bulas Apostolicas: que en sustancia es vn auto difinitivo de declararse por Iuez, el qual nadie ignora ser tan del juizio, y de jurisdicion ordinaria, que se tiene por difinitivo, y apelable en quãto ambos efectos, *Glos. in authentica habita, C. ne filius pro patre*, Don Ioseph Vela *disertacion 41. num. 10.* que en comprobacion de esta conclusion refiere vna columna de Autores, y el señor Salgado *de protectione Regia, part. 2. cap. 1. num. 38. y 39.* donde enseña, y funda, que si el Eclesiastico no otorga de esta determinacion en que se declara Iuez, se declara hazer fuerça.

273 Que no haga notoria violencia la jurisdicion Real, en este caso es cosa menos digna de disputarse; y antes bien quien haze la violencia es el Conservador, que quiere atropellar, y tomar conocimiento sobre lo que no puede; pues primero le avia de constar con notoriedad, y ser materia sin controversia todo lo siguiente.

274 Que son verdaderos Religiosos estos Cavalleros casados de las Ordenes Militares, porque esto es lo que se dize, y se alega, y se funda por el Procurador General de la Orden; pero lo contrario tiene determinado la Rota, que es punto ponderable para la Conservaduria, y querer sea de su conocimiento.

275 Que quãdo no sean Religiosos verdaderos, se quedan en el ser de Religiosos *secundũ quid*, ò personas Eclesiasticas; y tambien ha de suponer, y determinar si la calidad que les queda de Eclesiasticos es tal que vença las otras que tienen de Seglares, y les haga exemptos de el fuero Secular; si la exempcion de el fuero Secular que se dize tener los Cavalleros professos se estiende à los Novicios de estas Ordenes; si se estiende à Novicios que no han estado, ni estàn en Noviciado, ni para estàr fuera de èl tienen licencia de su Superior. Y à las doctrinas citadas se añade la de Mauro Burgio *de modo procedendi ex abrupto, Centuria 1. quæst. 65. num. 63.* ibi: *Quàm illationem intelligo procedere dummodò, quòd actu serviant, ac intra eorum septa, & domos resideant, ac sub obedientia viuant, aliàs dicto foro Ecclesiastico non gaudent ex dispositione Sacri Concilij Tridentini sess. 24. cap. 11.* y demàs de esso ha muchos años que estàn sin professar; si el tributar, como tributan, de el mismo modo que los Seglares nobles, y el cono-

cer

cer de sus causas en lo Civil, como se conoce son calidades que obstan possitivamente al ser de Eclesiasticos, y exemptos de el fuero Secular, que pretenden.

276 Como tambien ha de determinar, y suponer por cierto, que la costumbre antigua de España de conocer de sus causas Criminales, y el estàr actualmente conociendo en muchas competencias vencidas, no obsta à lo Eclesiastico que pretenden, ò que no es declarativa de el poder, y que todo es corruptela, y abuso, y que han errado los Consejos, Tribunales, y Iuntas, y tantos hombres, y tan doctos como han escrito, que ni son verdaderos Religiosos, ni personas Eclesiasticas; que gozan de el privilegio de el fuero; y que no es de impedimento las suplicas, y concessiones que han hecho los Capitulos de las Ordenes Militares à sus Magestades; que ha sido injusto no averles concedido lo que pedian; q̃ fue agravio conocido el aver concordado en tiempo de el señor Emperador Carlos Quinto; que lo fue tambien el aver suplicado los señores Fiscales, y retenidose las Bulas, en que se les concedia la exempcion del fuero; que se està actualmente errando en aver vna Sala de Competencias, decidiendose por este medio la controversia de jurisdicion; que yerran los otros Reynos, ò partes donde no se les tiene como Eclesiasticos, ni gozan.

277 De todas estas dificultades se haze supuesto cierto à favor de las Ordenes Militares, constituyendole en el grado de que no creerlo, y dexarlo correr assi, es injuria, agravio, y violencia notoria: calidades precisas para que el Conservador conozca que es à quanto puede llegar vn notable empeño.

278 Que negocio de aquesta calidad no se comprehenda, ni pueda caber en la facultad, y potestad de vn Conservador, parece materia tan sin controversia, que no puede intentarse lo contrario; sino es, *vel improbabiliter, vel forsam cum notta temeritatis*: y esto se evidencia si se considera, como se deve, que el Conservador obràra bien si los señores Alcaldes de Corte huviessen executado algun acto conocidamente injusto, y violento, y contra razon, y justicia; y esto no puede aver hombre de proporcionado juizio que lo diga; porque aunque voluntariamente cedamos en quanto à que no sea notoria la razon de la jurisdicion Seglar, à lo menos serà dudosa, porque entonces se dize serlo, quando ay por vna, y otra parte concurso de razones, y

de

de autoridades, *cap. per venerabilem, §. rationibus, qui fili sint legitimi, cap. nerui, 13. dist. cap. veniens, de Presbyter o non baptizato*, Cardinalis Paleotus *de Sacri Consistorij consultatione, part. 4. quæst. 4.* ibi: *Aliquando rationes vtrinque æquales se se offerunt, ita vt animus non magis in vnam, quàm in alteram inclinet partem, & tunc oritur propriè dubitatio, &c.* Baldo *in leg. de statu, num. 1. ff. de statu hominum*, dize por la doctrina de Aristoteles: *Quòd dubitatio est æqualitas contrariorum ratiocinantium*, de quo Prospero Fagnano *in cap. ne innitaris, de Constitutionibus signanter à num. 142.*

279 Constituido el negocio en estos terminos, no es la decision de este punto de Conservador por violencia, sino es de Iuez con consideracion, y con reflexion de qual opinion deva seguir; y assi dize el Cardenal Paleoto *vbi proximè*, ibi: *Si Cōsiliarius perplexitatem indè profluere censeat, quòd in vtramque partem pares se offerant rationes, poterit tunc rationes ipsas inter se conferre, & tamquam in libra lances impossitas vtra lanx deprimat considerare, &c.* Y si la materia tuviere tanta duda que èl no la pueda discernir, dize Matesilano *in opusculo electionis verioris opinionis* (que està entre los tratados de los Doctores) en el *num.* 10. y le refiere Fagnano *in dicto cap. ne innitaris, de Constitutionibus, num. 235.* ibi: *Si res prorsus ambigua sit censeat, aut Principem esse consulendum, aut omninò abstinendum à Consilio in iuditio.*

280 Y traemos à la memoria la autoridad de tan singular estimacion, como la de el señor Don Francisco Ramos, referida *suprà num. 18.* que dize, que *statur in dubio politica auctoritati, quæ pro se habet regulam in non exceptis, & proindè præsumptionem iuris.* Y assi, fundando de derecho la jurisdicion Real en la persona de Don Dionisio, como en la de qualquier vassallo, y pretendiendo este eximirse, excepcionando que por Cavallero goza; y teniendo esta excepcion à lo menos la gran duda, que qualquiera reconocerà, entra la segura regla à favor de la jurisdicion Real, de que *dubia exceptio non collidit præsumptionem iuris, neque intentionem in iure fundatam*, Bart. *in leg. non solum, §. sed vt probati, ff. de noui operis nunciatione, in vers. Si verò*, por el *text. in leg. matrem, C. de probationib. & in cap. auditis, de præscriptionib.* à quien siguen todos: y queda firme la regla aviendose de determinar à favor de quien la tiene, *ex cap. ad Decimas*, & ibi Glos.

de

de restitutione spoliatorum, lib. 6. cap. 2. de coniugio leprosorum, leg. illud, C. de Sacrosanctis Ecclesijs, Barbos. *axioma* 198. vbi plurimi Cardin. Luca *de seruit. discurs. 49. num. 9.*

281 Por estas autoridades, doctrinas, y fundamentales razones, espera el Defensor de la jurisdicion Real que el Consejo ha de declarar hazer fuerça el Conservador. Salva in omnibus, &c.

Lic. D. Gabriel de Espinosa Ribadeneyra.